



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

“El ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles”

**TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE:
ABOGADA**

AUTORA:

García Torres Angélica

ASESOR:

Mg. Espinoza Azula César Napoleón

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Civil

LIMA-PERÚ

2018

Página del jurado

Dedicatoria:

A Cesar García y Giovanna Torres, mis padres, porque hasta el día de hoy tengo la completa dicha de saber que desde antes de mi nacimiento siempre han buscado maneras de ofrecerme lo mejor, son mi principal motivación. Gracias.

Agradecimiento:

A Jefferson Tacza Chávez, por el apoyo incondicional durante estos tres últimos años de vida académica, quien ha sido mi mano derecha durante todo este tiempo, por echarme la mano cada vez que lo he necesitado y aportar considerablemente en este trabajo de investigación.

Declaratoria de autenticidad

Yo, ANGELICA GARCIA TORRES, con DNI N° 76848568, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el reglamento de grados y títulos de la universidad César Vallejo, facultad de Derecho, declaro bajo juramento que toda la documentación que acompaño es auténtica y veraz. Asimismo, declaro también bajo juramento que todos los datos e información que se presentan en la presente tesis son auténticos y veraces.

En tal sentido, asumo la responsabilidad que corresponda ante cualquier falsedad, ocultamiento y omisión tanto de los documentos como de información aportada, por lo cual me someto a lo dispuesto en las normas académicas de la universidad César Vallejo.

Lima, 06 de diciembre de 2018

ANGELICA GARCIA TORRES

DNI N° 76848568

Presentación

Señores miembros del jurado:

En cumplimiento del reglamento de grados y títulos de la Universidad César Vallejo, presento ante ustedes la tesis titulada “El ejercicio abusivo de derecho de posesión de zonas intangibles”, la misma que someto a vuestra consideración y espero que cumpla con los requisitos de aprobación para obtener el título profesional de licenciado en Derecho.

La presente investigación contiene los siguientes capítulos: introducción, donde se narra la aproximación temática, el marco teórico, se presentan los problemas de investigación, la justificación y los objetivos de estudio; el método, donde se detalla el diseño de la investigación, los métodos de muestreo, el rigor científico y el análisis cualitativo de los datos; la descripción de resultados, donde se presentan los hallazgos obtenidos en la investigación; la discusión, donde se observa si los objetivos fueron conseguidos y se contrastan los resultados los trabajos previos; las conclusiones, que indica los resultados finales; y las recomendaciones, que son sugerencias que se plantean gracias a las conclusiones obtenidas.

La autora

Índice

Página del jurado	ii
Dedicatoria	iii
Agradecimiento.....	iv
Declaratoria de autenticidad	v
Presentación.....	vi
Resumen	ix
Abstract	x
I. Introducción.....	11
1.1. Aproximación temática.....	12
1.2. Marco teórico	15
1.3. Formulación del problema	21
1.4. Justificación del estudio.....	21
1.5. Supuestos/ objetivos de estudio.....	22
II. Método	23
2.1. Diseño de la investigación	24
2.2. Métodos de muestreo.....	24
2.3. Rigor científico.....	26
2.4. Análisis cualitativo de los datos	27
2.5. Aspectos éticos	28
III. Descripción de resultados.....	29
IV. Discusiones	42
V. Conclusiones.....	48
VI. Recomendaciones	50
Referencias bibliográficas	52
Anexos.....	57

Índice de tablas

TABLA 1. Cuadro de caracterización de sujetos	25
TABLA 2. Cuadro de categorización	27
TABLA 3. Resumen de respuestas de la primera pregunta de la entrevista	30
TABLA 4. Análisis de la primera pregunta de la entrevista	31
TABLA 5. Resumen de respuestas de la segunda pregunta de la entrevista.....	32
TABLA 6. Análisis de la segunda pregunta de la entrevista.....	33
TABLA 7. Resumen de respuestas de la tercera pregunta de la entrevista.....	34
TABLA 8. Análisis de la tercera pregunta de la entrevista.....	35
TABLA 9. Resumen de respuestas de la cuarta pregunta de la entrevista.....	36
TABLA 10. Análisis de la cuarta pregunta de la entrevista.....	37
TABLA 11. Resumen de respuestas de la quinta pregunta de la entrevista.....	38
TABLA 12. Análisis de la quinta pregunta de la entrevista.....	39
TABLA 13. Resumen de respuestas de la sexta pregunta de la entrevista	40
TABLA 14. Análisis de la sexta pregunta de la entrevista	41

Resumen

La presente tesis tuvo como objetivo conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles, puesto que con el paso de los años este fenómeno ha ido en aumento ante la gran permisividad por parte de las autoridades. Para ello, esta investigación fue realizada usando la siguiente metodología: se aplicó un enfoque cualitativo, método inductivo, diseño fenomenológico y un régimen orientado a la comprensión; se usó el muestreo no probabilístico, el tipo de muestra fue de expertos y voluntarios, la cantidad de muestras fue de cinco personas; la técnica usada para la recolección de los datos fue la entrevista en profundidad, cuyas respuestas fueron analizadas posteriormente. Finalmente, se concluyó que sí existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles, cuyo fenómeno se presentó mediante el sobrepaso a los límites del derecho, daño a un tercero y la falta de utilidad al ejercerse dicho derecho.

Palabras clave: ejercicio abusivo del derecho, posesión, zonas intangibles, límites de un derecho, daño.

Abstract

The objective of this thesis was to know if there is an abusive exercise of the right of possession of intangible zones, since over the years this phenomenon has been increasing due to the great permissiveness on the part of the authorities. Because, this research was carried out using the following methodology: a qualitative approach, inductive method, phenomenological design and a regimen oriented to understanding were applied; non-probabilistic sampling was used, the sample type was of experts, the number of sample was five people; the technique used to collect the data was the in-depth interview, whose answers were later analyzed. Finally, it was concluded that there is an abusive exercise of the right of possession of intangibles zones, whose phenomenon was presented by overstepping the limits of the right, damage to a third party and the lack if utility when exercising that right.

Keywords: abusive exercise of the right, possession, intangible zones, limits of the right, damage.

I. Introducción

1.1. Aproximación temática

El ejercicio de un derecho es la facultad que el ordenamiento jurídico otorga a una persona para que esta pueda desenvolverse de forma eficiente y digna dentro de su sociedad. De esta manera, todo acto que realice una persona estará protegido por las leyes, ya que éstas se encargan de velar que dicho derecho sea ejercido sin obstáculo alguno. Ahora, entre todos los derechos, uno de los más importantes es el derecho de posesión, pues mediante éste se puede acceder a todos los poderes que otorga el derecho de propiedad de un bien. Es decir, gracias a la posesión podemos acceder a la capacidad de usar, disponer y disfrutar de un bien, mueble o inmueble.

Sin embargo, en determinadas ocasiones, cuando una persona ejerce su derecho de posesión suele transgredir los límites que la ley le pone al ejercicio de dicho derecho, pues cree que la facultad para ejercer este bien es absoluto y no puede ser privado de ella bajo ningún argumento. No obstante, es preciso indicar que existen muchos derechos que no son absolutos sino que son relativos, es decir, un bien solo será ejercido mientras no vulnere otros derechos o cree consecuencias negativas por causa de sus actos posesorios. Ahora, este ejercicio del derecho de posesión suele ser más limitada si se aplica sobre zonas consideradas no aptas para que alguien las posea pues son de interés público, y en muchos casos suelen estar prohibidas de manera expresa por la ley cualquier acto posesorio sobre ellas, es decir, son zonas intangibles.

En efecto, con el paso de los años ha empezado a masificarse la posesión de muchos terrenos que han sido señalados como intangibles, es decir, zonas declaradas expresamente como lugares que no deben ser dadas para un uso particular. Sin embargo, debido a la poca actuación de las autoridades para evitar que se consumen estos actos posesorios, en otros casos con la propia autorización de las mismas autoridades, estas zonas han sucumbido a la posesión y han terminado siendo parte de la urbanización humana. lamentablemente, esto trae como consecuencia diversos enfrentamientos entre muchos sectores, pues unos consideran que las personas que poseen las zonas intangibles deberían ser desalojadas sin ningún miramiento, pues la intangibilidad de dichas zonas debe ser respetada a cualquier costo; por otro lado, los que habitan el lugar dicen que ellos solo ejercen un derecho reconocido por la ley y que les es necesario para el desarrollo de sus vidas, y que por ello deben seguir permaneciendo en dicho lugar.

Así pues, solo en la ciudad de Lima puede constatarse la existencia de muchos casos acerca del fenómeno en estudio, pues diversas zonas intangibles de la capital peruana han sido apropiadas sin que ello pueda ser evitado. Por ejemplo, un informe publicado en el diario “El Comercio” señaló que el morro solar, señalada como zona intangible, ha sido víctima de muchas invasiones desde hace más de treinta años y sus laderas han sido habitadas desde el lapso de tiempo mencionado gracias a un certificado de posesión emitido por la misma comuna de Chorrillos, el mismo informe señala que en dichas zonas habitan alrededor de 500 familias.

Este fenómeno se mantiene a nivel nacional, pues en las diversas regiones se presentan casos similares, pues según lo informado por el portal de noticias “El Búho”, muchas zonas intangibles de las playas de Islay, ubicada en Arequipa, han sido apoderadas por muchas personas para realizar actividades relacionadas con el turismo y en todos estos terrenos se han levantado hoteles para acoger a los visitantes de las playas. Igualmente, otro informe elaborado en “El Comercio” indicó que en las zonas intangibles de la playa Lobitos, Piura, constituida por 670 mt² perteneciente al Ministerio de Cultura fue posesionado de manera informal. Además, una publicación del diario “El Correo” señala que las zonas intangibles de una reserva natural en Huamanga, Ayacucho, estaría siendo destruida debido al ingreso de personas que desean constituir su vivienda en dichos terrenos.

Ahora, este problema no es un fenómeno propio de nuestro país, pues en otros países ocurren casos similares, pues un informe elaborado por Tvbus mencionó que en Tuxtepec, Oaxaca, México, diversas personas vienen apoderándose de muchos espacios naturales para establecer negocios, terminando por limitar el acceso a dichos lugares a las demás personas. Asimismo, según un reportaje publicado en “El diario de Carlos Paz”, las autoridades del municipio Villa Carlos Paz, Argentina, vienen elaborando diversas normas con el objetivo de frenar las invasiones a zonas del “Parque Nacional el Condorito” y recuperar los terrenos forestales.

Finalmente, podemos notar que las personas que poseen estos terrenos, muchas veces avalados por las autoridades locales, invocan la protección de este derecho para no ser despojados del terreno, pero el uso de este derecho suele ser considerado como excesivo por otras. Por ello, es preciso conocer si hay un ejercicio abusivo del derecho de posesión cuando este derecho se ejercita sobre zonas intangibles, pues si realmente ocurre dicho abuso de

derecho, estaríamos ante un caso que transgrede los derechos de los demás y por ello el Estado no estaría en la obligación de proteger dicho derecho de posesión en desmedro de otros derechos.

Vásquez (2017) en su tesis “Abuso de derecho en los contratos de arrendamiento financiero o leasing” (tesis para obtener el grado de magister en Derecho Civil Empresarial) Universidad Privada Antenor Orrego, Trujillo, Perú. Tuvo como objetivo conocer cuáles son los efectos jurídicos negativos que trae como resultado la resolución del contrato de arrendamiento financiero por incumplimiento de pago. Para ello, realizó una investigación de enfoque cualitativo; los métodos inductivo, deductivo y hermenéutico; como técnica de recolección de datos uso la observación y la recopilación de documentos que consideró convenientes. Finalmente, llegó a la conclusión de que si hay un abuso de derecho luego del incumplimiento de dos o más cuotas consecutivas por parte del arrendador del leasing; además, hay una laguna legal en que permite que el arrendador financiero pueda iniciar dos procesos legales en perjuicios del arrendatario.

Ortiz (2011) en su tesis “Tratamiento del abuso del derecho en la jurisprudencia de las salas de lo civil y mercantil de la corte nacional de justicia del Ecuador” (tesis para optar el grado de licenciado en derecho) Universidad Nacional de Quito, Quito, Ecuador. Tuvo como objetivo determinar si existía alguna jurisprudencia o un recurso que permita a los tribunales de Ecuador poder mantener un trato único sobre la naturaleza y los elementos para la procedencia del ejercicio abusivo del derecho. Para ello, realizó un estudio del abuso del derecho mediante el análisis de algunos fallos emitidos por los tribunales de casación de Ecuador. Finalmente, llegó a la conclusión que no todos los tribunales consideran al ejercicio abusivo del derecho como un principio general del ordenamiento jurídico, además se determinó que todos los tribunales consideran al abuso del derecho como un acto ilícito y que es muy común confundirlo con otras figuras políticas como el cuasi delito o el fraude a la ley.

Manríquez (2011) en su tesis “Ejercicio abusivo del derecho de acción y de petición, y sus efectos en materia de libre competencia” (tesis para optar el grado de licenciado en Derecho) Universidad de Chile, Santiago, Chile. Tuvo como objetivo conocer las conductas que se presentan el abuso del derecho de acción y petición, y los efectos que produce en la libre competencia. Para ello, realizó un análisis sobre este tema y los requisitos que deben

presentarse para certificar la presencia del abuso del derecho; luego, se dedicó a observar cómo es que la doctrina y la jurisprudencia tratan al abuso del derecho en la práctica; después, a determinar las consecuencias que este abuso de derecho ocasiona. Finalmente, llegó a la conclusión de que es necesario establecer instrumentos que permitan reconocer de forma cierta la presencia de un abuso de derecho, para poder emitir la sanción necesaria.

Vargas (2015) en su tesis “Ejercicio abusivo del derecho y su influencia en el incremento de la carga procesal del poder judicial” (tesis para optar el grado de doctor en Derecho) Universidad Nacional de Trujillo, Trujillo, Perú. Tuvo como objetivo conocer si realmente el ejercicio abusivo del derecho incrementa la carga procesal en el poder judicial, y si existen criterios de carácter doctrinal o jurisprudencial que ayuden al juez a poder reconocer la presencia de este abuso de derecho y si existen normas para sancionar tal abuso. Para ello, recopiló 11 casos sobre la aplicación del abuso del derecho y obtuvo la opinión de 20 expertos sobre el tema. Finalmente, los resultados mostraron que la influencia del ejercicio abusivo del derecho en el incremento de carga procesal sí existía.

1.2. Marco teórico

Al hablar de abuso de derecho nos estamos refiriendo a diversos hechos en el que al ejercer un derecho subjetivo, que es totalmente legítimo, se convierte en ilícito por diversas modalidades tomadas mientras se ejercía. Además, es necesario entender que cuando se habla del término abusivo, no se hace referencia a lo que comúnmente conocemos como abusivo, sino algo diferente, decir que un derecho es abusivo significa que el ejercicio de este derecho se ha excedido en los límites comunes del ejercicio de dicho derecho, es un ejercicio correcto, pero no posee mucha utilidad. Además, se puede aseverar dos cosas: el abuso es un fenómeno social que aparece como inminente resultado del carácter social del ser humano y es un peligro real caer en él; también es preciso determinar que los límites con los que se luchará contra su intromisión solo le compete a la sociedad en donde se genere (Miranda, 2016, pp. 31-32).

La sociedad es quien se encarga de reprimir la mala fe, el egoísmo y de los actos, aunque sean triviales, que realice una persona en el ejercicio de su derecho y traiga como resultado el detrimento de otras. Asimismo debe existir la posibilidad de que el Derecho se encargue de crear las pautas para que solucione dichos conflictos de intereses que se generen entre el que realiza su derecho en forma abusiva y el tercero que es afectado por dicho ejercicio.

Esto es debido a que toda norma positiva siempre se estará refiriendo a toda actividad que el hombre realice ante los demás, es decir, debe existir siempre una relación entre el sujeto activo y el sujeto pasivo. Finalmente, la filosofía del derecho nos dice que se puede observar dos fases en este fenómeno jurídico: la subjetiva, que es el total de facultades para ser o poder exigir todo aquello que la ley establece en favor del sujeto de derecho; la segunda es la objetiva que son todas las normas creadas para que el sujeto de derecho pueda ejercitar lo señalado en la primera fase (Cuentas, 1997, pp. 464-465).

Actualmente, existen muchos autores que hablen sobre lo ambiguo que es la denominación abuso del derecho, ya que al ser abuso y derecho se cae en a contradicción de hablar de un poder que realmente no es un poder. Además, no se hace referencia al conjunto de normas, o derecho objetivo, sino que se alude siempre al derecho subjetivo, por lo que sería conveniente llamarlo abuso de derecho subjetivo. Ahora el derecho positivo alega que un derecho se debe proteger cuando dicho derecho es ejercido de manera normal y racional, e influenciado por intereses legítimos dentro de la finalidad para la cual la norma jurídica le reconoce la categoría de derechos. Sin embargo, la doctrina considera que es equivocado el temor de algunos de que la facultad que tienen los jueces para decidir si existe abuso de derecho o no pueda esto convertirse en una herramienta de inseguridad jurídica y una forma de no otorgar a los seres humanos los derechos reconocidos por ley, ya que en el mundo los jueces han usado esta potestad de manera prudente (Mayordomo, 2016, pp. 36-37).

El abuso del derecho es una situación jurídica atendiendo una necesidad social que nació en el siglo XIX, cuando aparecían los códigos liberales, es decir, es una clara reacción en contra del individualismo. Así pues, el código francés de 1804 es el inicio de tutela contra el propietario absoluto, exclusivo e incondicional, que tiene su derecho establecido en la ley, pero se empieza a cuestionar su visión exagerada y muy extrema. En síntesis, el abuso del derecho nace durante estos tiempos modernos como una oposición frente al extremismo individualista que generaba consecuencias que iban en contra de lo considerado justo. Por otra parte, fue el código alemán quien estableció que el abuso se configuraba solo cuando existía el dolo. En resumen, el abuso del derecho pone en conflicto a dos nociones básicas de la modernidad: el individualismo que está en conflicto con la solidaridad, y la seguridad jurídica (Gonzales, 2015, pp. 12-14).

El ejercicio abusivo del derecho es la acción u omisión que realiza una persona y tiene como consecuencia el daño a un tercero, para ello el que abusa de un derecho debe tener la total intención de dañar cuando exceda en el uso de algún derecho aprovechando del objeto o las circunstancias que se le presentan (Fayos, 2013, p. 196).

El derecho no puede apoyar ni proteger el ejercicio abusivo de un derecho subjetivo, por eso si llegara a manifestarse esta figura jurídica el agente deberá indemnizar de forma correspondiente y se deberá tomar las medidas legales para que dicho abuso no siga manteniéndose (Acedo, 2013, p. 209).

El ejercicio abusivo del derecho debe ser visto desde una postura subjetiva, es decir, ver la intención del sujeto al realizar dichos actos y no por la realización del acto en sí, tampoco debe medirse por la magnitud del daño ocasionado, sino por el comportamiento que tenga el agente y su actitud, ya que son estas características las que configuran el abuso del derecho (Vásquez, 2008, p. 42).

El abuso del derecho está catalogado como un principio del mundo jurídico, viene a señalar las deudas que se presentan en relaciones a los límites que debe tener una persona con respecto al ejercicio de sus derechos. Es decir, se configura para evitar que una persona cometa exceso al hacer uso de algún derecho, ya que estos excesos podrían perjudicar a alguna otra persona (Hess, Louge y Zarate, s.f. p. 3).

Esto reúne tanto al acto como la omisión pueden configurar un ejercicio abusivo del derecho, especialmente cuando éstos reúnen un deber jurídico. En síntesis, el agente debe realizar el ejercicio de un derecho claramente señalado en la ley, es decir, no es el acto y omisión lo que genera el abuso, sino ejercicio de un derecho externamente legal (Delgado et al, 2005.p. 112).

La posesión se refiere a la tenencia de una cosa bajo su poder que frente a terceros es propietario, pero esta es aparente, su intención es de ejercer un derecho de propiedad ya sea que actúe por el mismo o por otro (Gonzales, 2009. p.742).

Este elemento posee cierta relatividad, pero tiene efectos importantes en el derecho. El uso normal de un derecho es objetivo, además se hace tomando en cuenta las costumbres de cada sociedad, es decir no se trata de saber el objetivo del legislador al hacer una norma, sino que es importante conocer cómo la gente considera que debe comportarse ante el ejercicio de

una ley, además es necesario que el exceso sea perceptible por los demás (Delgado et al., 2013, p. 112).

La posesión es un derecho no un hecho, por ello es de un interés jurídicamente protegido, se habla de este derecho cuando la posesión es de un uso real sin pero cabe precisar que no está sujeto al derecho de la propiedad ya que necesita de un título posesorio (González, 2007, p. 147).

El sobrepaso a los límites del derecho es el acto realizado debe sobrepasar los límites ordinarios de un derecho, pues solamente busca dañar a otro sin obtener un beneficio propio, o el beneficio obtenido es desproporcionada en relación a la intención de dañar a otro. Por ello, el daño o la intención de dañar es un elemento fundamental, ya que es el derecho el medio para conseguir dicho daño (Delgado et al, 2004, p. 113)

Este elemento posee cierta relatividad, pero tiene efectos importantes en el derecho. El uso normal de un derecho es objetivo, además se hace tomando en cuenta las costumbres de cada sociedad, es decir no se trata de saber el objetivo del legislador al hacer una norma, sino que es importante conocer cómo la gente considera que debe comportarse ante el ejercicio de una ley, además es necesario que el exceso sea perceptible por los demás (Delgado et al, 2013, p. 112)

El objeto de derecho es la conducta humana, se trata de establecer ejercer aquí y entender que materia actúa el derecho, en otro sentido precisar con exactitud el objeto de la normación jurídica si se quiere la causa material de derecho (Torré, 2006, p. 25).

Indican que la teoría objetiva ha reemplazado a la postura subjetiva, pues mide el abuso según la magnitud del daño y no por la intención, en esta postura no interesa castigar la intención, sino que lo que tiene como objetivo es la de especificar los límites del derecho, según la relación existente entre la utilidad propia y el daño ajeno. (Delgado et al. 2005, p. 108).

También es conocido como teoría funcional o finalista; aquí se hace hincapié cuando el acto abusivo transgrede los fines de una ley o norma. Es decir, trata de evitar cumplir con lo exigido por el ordenamiento jurídico. Este criterio es el más aceptado por la doctrina y la jurisprudencia pues es mucho más fácil reconocer la afectación de una norma, y que ello es lo que realmente ocasiona el abuso del derecho (Nina, 2009. p. 14)

El derecho ayuda al soporte así como la seguridad del interés y valores de la sociedad así como también promover, acceder cambios sociales. Se hace un vínculo a la sociedad basada en disputa apoyada en valores (Monroy, 2010, p.92).

Se puede afirmar que el fin del derecho determina la justicia, pero la definición de la justicia hace referencia a que cada ser humano establezca de los suyos de acuerdo con su honra de ser humano (Monroy, 2010, p.91).

La finalidad de mayor importancia del derecho es lograr la justicia, con la cooperación de todos y cada uno de los ejecutores del derecho: magistrados del poder judicial, Ministerio Público, Tribunal Constitucional, Poder Legislativo, Poder Ejecutivo, y otras instituciones públicas en si con la ayuda de la sociedad en general (Ramos, 2014, p.41).

La sociedad es una agrupación de componentes en equilibrio, interdependientes, cada uno de los cuales tiene la labor de efectuar labores que son fundamentales para que la organización social cumpla sus metas de supervivencia, la convivencia pacífica, el bienestar general, el orden, etc. Todo el sistema social está conformado por estructuras e instituciones que no han sido creados por el mismo individuo. Cada elemento realiza labores que se originan por la ubicación que ocupan en dicho sistema social (Torres, 2006, p. 576).

Es objeto de la regulación jurídica la vida humana en interferencia subjetiva con relevancia jurídica. Esto implica que caen bajo el ámbito del derecho: las relaciones jurídicas, las prestaciones, o sea lo que debe o no debe hacer el sujeto; y los bienes, derechos servicios y abstenciones, que a su vez son objetos de prestación. La vida humana es regulada por el derecho, pues ese es su objetivo, ya que toda conducta humana tiene importancia para el ordenamiento jurídico. Es decir, todo acto entre las personas cae bajo la tutela del derecho, como por ejemplo: las prestaciones, relaciones jurídicas, bienes, etc. (Torres, 2008, p. 399)

Daño puede ser conocido como la lesión de un bien jurídico tutelado como (daño- evento) así como las consecuencias que serían llamadas secuelas negativas ocasionadas por la posesión (daño -consecuencia). Se podría decir que el daño subjetivo es causada por las situaciones jurídicas existenciales no patrimoniales de los sujetos de derecho (Espinoza, 2012, p. 711).

El daño a la persona es todo perjuicio patrimonial o extramatrimonial que sufre un individuo puede ser ocasionada por otra persona, por agentes de la naturaleza o por la misma persona (García, 2007, p. 20).

Intención nociva esta teoría se manifiesta en el origen del ejercicio de algún derecho, pues si hubo la intención de causar un daño o no hay un real interés propio, se estaría realizando el abuso de un derecho. Al ser primordial conocer los motivos señalados, se hace difícil probar dichas intenciones ya que constituyen un elemento interno de la persona, pues en este caso no se observa si los actos son ilícitos o no (Delgado et al., 2005, p. 107).

El abuso de un derecho se configura exclusivamente cuando se presenta un acto o culposo de parte de la persona que ejercito su derecho, es decir, si es que realizo el ejercicio de algún derecho solo con la intención de dañar a otro o si su acción fue realizada sin los ciudadanos necesarios para evitar ocasionar algún daño. Esta postura presenta deficiencias al hacerse difícil conocer los deseos internos de la persona al realizar un acto (Nina, 2009, p. 13).

La lesión se presenta cuando algunos actos dañan un interés que no están protegidas por la ley o que carecen de protección sin embargo no habrá abuso del derecho cuando es la misma norma la que autoriza el mismo daño (Delgado et al, 2005, p. 113).

El interés jurídico protegido, es un beneficio que la sociedad lo tiene como algo apreciado e identificado por el Derecho y consentido por ser una pauta o regla de convivencia para los miembros de su sociedad (Chanamé, 2012, p. 26).

La posesión constituye la voluntad del ser humano para que esta de manera tranquila y pacífica pueda realizar sobre los bienes con la plenitud del derecho de propiedad (Vásquez, 2011, p. 130).

La utilidad de un bien al poseedor le faculta su posesión a una determinada cosa, le asigna un valor esta puede ser, ético y de forma dineraria de la utilidad de su uso así como la estimación común que la sociedad tiene al cuidar y velar dicha posesión (Vásquez, 2011, p.130).

Los bienes deben ser de utilidad para el ser humano para que este pueda relacionarse dentro de una sociedad para ello deben ser aprobados por ellos mismos, por lo tanto debe ser un bien jurídico.

1.3. Formulación del problema

Problema general

¿Existe un ejercicio abusivo de derecho de posesión de zonas intangibles?

Problemas específicos

¿Existe un sobrepaso a los límites del ejercicio del derecho de posesión de zonas intangibles?

¿Existe daño a terceros a causa de la posesión de zonas intangibles?

¿Existe falta de utilidad al ejercerse el derecho de posesión de zonas intangibles?

1.4. Justificación del estudio

La presente investigación se encuentra justificada por tres importantes aspectos: justificación teórica, justificación práctica y justificación metodológica. Pues de esta forma, se puede conocer mejor los motivos que forjaron la realización de este trabajo de investigación.

Con respecto a la justificación teórica, este trabajo permitirá generar conocimiento y saber si existe un abuso de derecho, específicamente, cuando se ejerce los poderes otorgados inherentes a la posesión de zonas intangibles o no, Además, se podrá comprobar la teoría afirmada por Antonio Fayos Gardo, en lo concerniente a cómo se genera un abuso al ejercerse cualquier derecho otorgado y protegido por la ley.

En cuanto a la justificación práctica, los resultados obtenidos en esta investigación permitirán, al saberse si existe o no un ejercicio abusivo de derecho de posesión en zonas intangibles a que en el futuro se pueda lograr que dicho lugar sea usado para sus fines originales pues son de acceso público y que además se haga entender un poblador de las consecuencias conllevan a su posesión, o que se proteja su derecho de posesión si es que los resultados salen negativos. En el aspecto personal, esta investigación va a permitir a la investigadora, de ser aprobado el trabajo de investigación, conseguir el título de licenciada en Derecho.

En lo que concierne a la justificación metodológica, para obtener los objetivos propuestos, la investigación será desarrollada con un enfoque cualitativo, el método inductivo, y se usaran como técnica de recolección de datos la entrevista en profundidad. Esta técnica será

siempre controlada y supervisada mediante la bitácora de campo, y los resultados obtenidos de serán contrastados y comparados para dar una única conclusión. Igualmente, todos los análisis serán siempre anotados en la bitácora de análisis.

1.5. Supuestos/ objetivos de estudio

Objetivo general

Conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles.

Objetivos específicos

Identificar si existe un sobrepaso a los límites del ejercicio del derecho de posesión de zonas intangibles.

Identificar si existe daño a terceros a causa de la posesión de zonas intangibles.

Identificar si existe falta de utilidad al ejercerse el derecho de posesión de zonas intangibles.

II. Método

2.1. Diseño de la investigación

El diseño fenomenológico tiene como principal función la labor de explorar, describir y comprender todos los conocimientos que una persona ha adquirido debido a los eventos o las situaciones vividas con respecto a un fenómeno de estudio y de esta manera poder saber los elementos que tales vivencias muestran en común (Hernández, Fernández y Baptista, 2014, p. 493).

El método inductivo se encarga de generalizar y probar con argumentos convincentes una explicación general. Esta explicación se haya sustentada en la acumulación de muchos casos particulares que presentan características o elementos similares que permiten llegar a una generalización (Gibbs, 2007, p. 23).

El enfoque cualitativo es usado cuando se tiene como objetivo estudiar los fenómenos sociales desde la lógica propia del fenómeno. Para ello, se presta mucha atención a los actores sociales, los significados que se le han otorgados a las cosas. En forma común, las apreciaciones y representaciones de la realidad se convierten en elementos importantes de la investigación cualitativa (Flores, 2011, p. 79).

La entrevista es aquella técnica en la cual se genera conocimiento mediante la acción de conversar en forma recíproca entre el entrevistador y el entrevistado. Mediante esta conversación el investigador puede interrogar y escuchar los que los entrevistados cuentan acerca de su mundo vivido, experiencias, miedos o anhelos, es decir, se oye de palabras propias del propio entrevistado acerca de su situación actual en el mundo (Kvale, 2008, pp. 23-24).

2.2. Métodos de muestreo

La muestras no probabilísticas, suponen un procedimiento de selección informal, donde la elección de una unidad de análisis no depende de la probabilidad de ser elegido, sino de la decisión del investigador, al diseñar el trabajo de campo (Gómez, 2016, p. 108).

La muestra de expertos suele ser utilizada en algunas investigaciones cuando es necesaria la opinión de personas conocedoras del de fenómeno estudiado para conseguir los objetivos planeados, pues con la información que brinden se puede realizar hipótesis más exactas (Hernández et al., 2014, p. 387).

La muestra de voluntarios suele ser utilizada de forma común en las investigaciones del área social o médica. En este tipo de muestra la selección de los participantes está condicionada a particularidades diversas. También, suelen ser conocidas como muestras autoseleccionadas debido a que las personas deciden intervenir por decisión propia en la investigación o porque acceden a un pedido de invitación para participar en la misma (Valderrama, 2012, pp. 262-263).

Para la caracterización de los sujetos, la muestra estuvo compuesta por los participantes voluntarios, pues son personas que por su actividad profesional han vivido personalmente todo lo que respecta al tema de estudio. También, se usó la muestra de expertos, personas que poseen un gran conocimiento sobre las incidencias de la posesión en estas zonas intangibles, pues su labor los mantiene cerca de ellos, o porque han estudiado a gran profundidad este fenómeno social.

TABLA 1. *Cuadro de caracterización de sujetos*

Nº	NOMBRES Y APELLIDOS	PROFESIÓN	TIPO DE MUESTRA
1	Augusto Ruiz Zevallos	Historiador	Voluntario
2	Genaro Lucio Barr Argomedeo	Arqueólogo	Voluntario
3	Ruth Shady Solís	Arqueólogo	voluntario
4	Hugo Ludeña Restaure	Arqueólogo	Voluntario
5	José Ronald Vásquez Sánchez	Abogado	Experto

Fuente elaboración propia

El escenario de estudio fue la ciudad de Lima, capital del Perú, pues dentro de ella se encuentran diversas zonas intangibles. Además, debido a diversas limitaciones, la investigadora no pudo acceder a otras zonas. Sin embargo, cabe mencionar que debido a la naturaleza del tema en estudio, las incidencias obtenidas en el escenario de estudio puede ser aplicado a diversas zonas del país.

Con respecto al plan de análisis o trayectoria metodológica, esta investigación nació por la inquietud de conocer si realmente existe un ejercicio abusivo del derecho cuando se ejercen los derechos conferidos a la posesión, según lo establece nuestro código civil. Para ello, los datos serán recolectados mediante la observación y la entrevista a expertos que trabajan en la municipalidad correspondiente y que por causa de su labor mantienen un gran

conocimiento sobre el tema. También se ha recurrido al uso de libros, tesis, revistas, sitios web, etc., para tener un mejor entendimiento del tema en estudio. Finalmente, la información recolectada será analizada, según el proceso pertinente, para llegar a conseguir el objetivo esperado.

2.3. Rigor científico

Si lo que se quiere conseguir en una investigación cualitativa sea un trabajo que tenga calidad, es imprescindible que dicha investigación cumpla con determinados requisitos que le den un rigor a su metodología (Hernández et al., 2014, p. 453).

Debido a que la investigación cualitativa posee mucha subjetividad durante todo el proceso de investigación, es necesario que cumpla con cuatro criterios indispensables para garantizar el rigor científico que otorgue una objetividad deseada, estos criterios son: dependencia, confirmabilidad, transferencia y credibilidad.

La dependencia ha sido demostrada, señalando con detalle todo el proceso de la investigación, tales como: el uso del diseño de investigación, las técnicas de recolección de datos, la clara demostración de que la aplicación de las anteriores fue hecha con cuidado y coherencia; se explicó todas las razones que llevaron a seleccionar a las muestras de la investigación y se confirmó que ningún participante respondió una cantidad de preguntas distinta a los demás y que ninguno respondió preguntas con contenido diferente a la que se hizo a los demás participantes.

La credibilidad ha sido demostrada al recoger, comprender e interpretar los datos de forma objetiva, y se ha logrado que la subjetividad y prejuicios de la misma investigadora afecten los resultados de la investigación o la distorsione total o parcialmente, según la conveniencia de la investigadora.

La transferencia se hace posible gracias a que se han detallado claramente las características del escenario de estudio los criterios de la selección de los participantes y la metodología usada en todo el proceso, así como los pasos realizados durante el análisis de los datos. De esta forma, se brinda la posibilidad de que algún usuario de la investigación pueda aplicar todo lo anterior en un contexto similar.

La confirmabilidad ha sido acreditada garantizando mediante la bitácora de análisis y la bitácora de campo, que los criterios y lógica usada han tenido un control constante y objetivo,

eliminando los prejuicios o percepciones de la investigadora y evitando que éstos influyan en el proceso de investigación. Además, los datos obtenidos con las diferentes técnicas de recolección de datos han sido triangulados y contrastados para que todos permitan llegar a una conclusión final verídica.

2.4. Análisis cualitativo de los datos

Los datos obtenidos fueron analizados gracias a un registro constante y detallado en la bitácora de análisis, apoyado también por la bitácora de campo. Para lograr lo anterior, el proceso de análisis se realizó de la siguiente manera: inicialmente, los datos fueron recolectados usando la entrevista en profundidad sobre los sujetos que formaron parte de la investigación; luego, toda la información conseguida fue transcrita en un formato totalmente legible; por último, la información fue interpretada mediante un riguroso análisis.

TABLA 2. Cuadro de categorización

DEFINICIÓN CONCEPTUAL	CATEGORÍAS	SUBCATEGORÍAS
El sobrepaso a los límites del derecho es el acto realizado al exceder los límites ordinarios de un derecho, pues solamente busca dañar a otro sin obtener un beneficio propio, o el beneficio obtenido es desproporcionado en relación a la intención de dañar a otro (Delgado et al, 2004, p. 113).	Sobrepaso a los límites del derecho	convivencia social objetivos del derecho
Daño puede ser conocido como la lesión de un bien jurídico tutelado como (daño-evento) así como las consecuencias que serían llamadas secuelas negativas ocasionadas por la posesión (daño - consecuencia). (Espinoza, 2012, p. 711).	Daño a tercero	Lesión de un bien jurídico Intención nociva
La utilidad de un bien al poseedor le faculta su posesión a una determinada cosa, le asigna un valor esta puede ser, ético y de forma dineraria de la utilidad de su uso así como la estimación común que la sociedad tiene al cuidar y velar dicha posesión (Vásquez, 2011, p.130).	Utilidad al ejercitar el derecho	Beneficio Necesidad

Fuente: elaboración propia

2.5. Aspectos éticos

En el presente trabajo de investigación se ha respetado las creencias políticas, religiosas o culturales de las personas que sean entrevistadas y se evitara que las preguntas formuladas les causen alguna ofensa. Además, se informó a todos los participantes sobre los objetivos que persigue este trabajo y ninguno de los entrevistados participará en él si no manifiesta un claro consentimiento para hacerlo.

Se ha respetado el derecho de autor de todas las personas que han aportado información para la elaboración del marco teórico y los trabajos previos pertinentes. Dichas autorías han sido detalladas mediante el estilo de referencias APA. Por otro lado, ningún dato obtenido fue manipulado intencionalmente según la conveniencia de la investigadora, pues eso afectaría de alguna forma los resultados. Asimismo, tampoco se han modificado los resultados según la conveniencia de la investigadora.

III. Descripción de resultados

TABLA 3. Resumen de respuestas de la primera pregunta de la entrevista

¿Considera que la posesión de la zona intangible afecta la convivencia social?				
ENTREVISTADO N° 1 E-1	ENTREVISTADO N° 2 E-2	ENTREVISTADO N° 3 E-3	ENTREVISTADO N° 4 E-4	ENTREVISTADO N° 5 E-5
No se han generado conflictos porque estas personas, por necesidad, se apoyan entre si y trata de salir adelante, hay casos en que ha habido problemas con las autoridades que es el único conflicto que ha podido observar durante toda la carrera profesional.	Si hay conflictos entre las autoridades y ellos, porque a veces uno quiere escoger un terreno más grande que otro, y genera conflicto con la sociedad porque botan basura, hay contaminación, no cuentan con las necesidades básicas como el desagüe, ocasionando así daño en el mismo sitio poseído, como zonas arqueológicas o a los alrededores, donde habita gente formal. No tienen identidad nacional y las autoridades no están capacidad, la sociedad piensa que proteger un patrimonio es un gasto inútil.	Si hay conflictos con las autoridades municipales y arqueólogos, en muchos casos y a manera personal ha habido amenazas de muerte, porque si los arqueólogos no iban a investigar, dichos lugares no serían declarados como zonas intangibles. Si uno no le presta atención a las tierras que poseen un valor de interés nacional, dicho lugar seria olvidado. En muchas ocasiones han malogrado partes históricas o restos arqueológicos de Caral que hasta ahora le resulta difícil seguir encontrando datos históricos	Si hay conflictos sociales, porque la falta de educación no hay una convivencia social ya que estos lugares que estas personas poseen son zonas alejadas de los distritos o de la capital. A manera personal, se han observado conflictos entre las personas que poseen dichos lugares y personas que habitan en zonas aledañas pues éstos tratan de alejarlos porque conocen que las zonas poseen importancia de carácter patrimonial.	Si se generan conflictos ya que esta persona no tiene el nivel de educación ni el amor a su país, ya que tienen conocimiento de que esos lugares son o pertenecen mal estado o todos los peruanos, a esta colectividad no les interesa ya que simplemente quieren habitar dicho lugar. En muchas ocasiones ha habido enfrentamientos violentos.

Fuente: elaboración propia

TABLA 4. *Análisis de la primera pregunta de la entrevista*

¿Considera que la posesión de la zona intangible afecta la convivencia social?	
COINCIDENCIAS	E2,E3,E4,E5
	Los cuatro entrevistados manifestaron que debido a la posesión de zonas intangibles se han generado diversos conflictos sociales, pues ha habido enfrentamientos violentos entre los posesionarios contra autoridades y en algunos casos con personas que no habitan en dicho lugar pero que consideran que las zonas intangibles deberían ser respetadas y
DISCREPANCIAS	E1
	Considera que los conflictos solo se generan de forma eventual con determinadas autoridades, pero dichos conflictos son comunes en cualquier parte del país. Además, suele ser común que se cree una convivencia pacífica entre los habitantes de las zonas intangibles, pues la solidaridad entre ellos les permite vivir ahí.
INTERPRETACIÓN	
	Se puede inferir que surgen conflictos entre los habitantes, puesto que debido a un rechazo por parte de las personas que buscan proteger el lugar y las autoridades competentes y la negativa de los pobladores de abandonar el lugar, se han vuelto común los enfrentamientos por la disputa de dicho lugar

Fuente: elaboración propia

TABLA 5. *Resumen de respuestas de la segunda pregunta de la entrevista*

¿Considera que el ejercicio de la posesión tiene efectos contrarios a los que debería tener el ejercicio de dicho derecho?				
ENTREVISTADO N° 1	ENTREVISTADO N° 2	ENTREVISTADO N° 3	ENTREVISTADO N° 4	ENTREVISTADO N° 5
E-1	E-2	E-3	E-4	E-5
Hay un desorden social, porque ni las autoridades ni el Estado apoyan a estos posesionarios, ya que si estuvieran capacitados y se les pudiera ayudar no se vulneraría el derecho de otras personas en casos como en el morro solar, no hay vulneración porque cuentan con certificado de posesión emitida por una autoridad competente, y eso hace presumir que si el certificado se entrega es para darle habitación a las personas; la autoridad priorizó esas necesidades antes que la intangibilidad de un lugar.	Sí se transgreden los derechos de otras personas ya que no hay una armonía entre las leyes emitidas y como realmente se cumplen, pues huaqueros o saqueadores cometen sus actos delictivos y la ley es flexible con ellos, no es necesario que el estado proteja todas las zonas intangibles sino solo las más importantes, pues muchas veces cuando se ocasionan daños para mejorar la convivencia en las zonas intangibles, se destruyen importantes tesoros arqueológicos y eso es injusto.	Por falta de identidad social estas personas no tienen interés de proteger el bien común, debido al derecho de posesión, que les da los poderes inherentes a la propiedad, no cuidan estos tesoros arqueológicos.	Si hay conflictos sociales, porque la falta de educación no hay una convivencia social ya que estos lugares que estas personas poseen son zonas alejadas de los distritos o de la capital. A manera personal, se han observado conflictos entre las personas que poseen dichos lugares y personas que habitan en zonas aledañas pues éstos tratan de alejarlos porque conocen que las zonas poseen importancia de carácter patrimonial.	Si se generan conflictos ya que esta persona no tiene el nivel de educación ni el amor a su país, ya que tienen conocimiento de que esos lugares son o pertenecen mal estado o todos los peruanos, a esta colectividad no les interesa ya que simplemente quieren habitar dicho lugar. En muchas ocasiones ha habido enfrentamientos violentos

Fuente: elaboración propia

TABLA 6. *Análisis de la segunda pregunta de la entrevista*

¿Considera que el ejercicio de la posesión tiene efectos contrarios a los que debería tener el ejercicio de dicho derecho?	
COINCIDENCIAS	E-1 / E-2 / E-4 / E-5
	Consideran que la posesión de zonas intangibles generan un desorden social, porque se beneficia con el derecho de posesión sobre lugares que no deberían ser poseídos, además, no se regula de forma idónea por lo que diversos delitos surgen dentro de estas zonas.
DISCREPANCIAS	E-3
	Considera que se pierde el interés de las personas que habitan en estas zonas de proteger un bien común sino que le dan prioridad a los intereses personales, aun si estos dañan a otros.
INTERPRETACIÓN	La posesión de zonas intangibles termina ocasionando la transgresión de diversos factores que deben primar en la sociedad, pues la ley es desequilibrada al ceder ante las posesiones intangibles y no reprimirlas, también, diversos derechos son vulnerados porque se generan actos que van en contra del orden social, como es el robo de piezas históricas.
Fuente: elaboración propia	

TABLA 7. *Resumen de respuestas de la tercera pregunta de la entrevista*

3 ¿cree que quien posee la zona intangible lesiona algún bien jurídico?				
ENTREVISTADO N° 1	ENTREVISTADO N° 2	ENTREVISTADO N° 3	ENTREVISTADO N° 4	ENTREVISTADO N° 5
E-1	E-2	E-3	E-4	E-5
Considera que estos posesionario no lesionan algún bien Jurídico ya que si fuera cierto en muchos casos no contarían con un certificado de posesión como el caso del Morro Solar y eso avalaría de que puedan hacer algún daño.	Considera que si se lesiona un bien jurídico como es el caso de la reserva nacional de Chaparrí dichos invasores dañan la flora y fauna. En el caso de Chan-Chan, se ha dañado gran parte de restos arqueólogos nacional.	Considera que si hay un daño ya que de manera personal y por su experiencia en Caral se ha visto muchos casos sobre lesión al Patrimonio Nacional ya que estas personas al saber de qué están provocando un daño como destruir restos arqueólogos para construir sus viviendas y a pesar de ello no quieren ser reubicadas.	Considera de que efectivamente y las personas que poseen notoriamente se puede afirmar de que si lesiona gran parte de restos arqueólogos y patrimonio nacional ya que en muchos lugares se puede observar, el arrojo de basura, al no contar con los servicios necesarios provoca mayor impacto.	Considera que si, porque las personas que poseen deterioran y muchas veces dañan de tal forma que nunca más volverán a ser reconstruidas. Ese bien jurídico será dañado como la flora, fauna e incluso ese lugar.

Fuente: elaboración propia

TABLA 8. *Análisis de la tercera pregunta de la entrevista*

¿Cree que quien posee la zona intangible del lesiona algún bien jurídico?	
COINCIDENCIAS	E2,E3,E4,E5
	Consideran que debido a la posesión de las zonas intangibles, todo lo que está contenido dentro de ella se ve afectado en forma negativa, por el asentamiento de estas personas. Pues sin importar el lugar o región del país, la zona intangible es afectada precisamente en lo que motivo a que sea considerado como intangible, pues flora, fauna o algún valor histórico o arqueológico se ve dañado.
DISCREPANCIAS	E-1
	Considera que no puede existir una lesión de algún bien jurídico, pues si bien es cierto que muchos bienes que se hallan dentro del lugar son alterados en forma negativa, esta afectación es prevista y consentida por las autoridades. Por lo tanto, no se puede aducir que hay una lesión propiamente dicha.
INTERPRETACIÓN	Se puede observar que más allá de que haya permiso de autoridades para que se posean zonas intangibles, todo bien que se encuentre dentro de la zona intangible es dañado por la habitación que hacen las personas, además, generalmente se afectan bienes que motivaron a que determinada zona sea declarada intangible, es decir, se afecta la esencia misma de la zona intangible.

Fuente: elaboración propia

TABLA 9. *Resumen de respuestas de la cuarta pregunta de la entrevista*

¿Cree que quien posee las zonas intangibles lo hace con una intención de causar daño a algún bien jurídico?				
ENTREVISTADO N° 1	ENTREVISTADO N° 2	ENTREVISTADO N° 3	ENTREVISTADO N° 4	ENTREVISTADO N° 5
E-1	E-2	E-3	E-4	E-5
No hay una intención de dañar algún bien jurídico protegido ya que en muchas ocasiones y en la mayoría no hay una información sobre la importancia de estas zonas intangibles.	Si hay una intención porque estas personas lo hacen con todo el conocimiento posible lamentablemente existe la picardía criolla, a pesar de que la constitución y las leyes protegen solo están de adorno.	Por falta de identidad Nacional a pesar de que se les capacita que son zonas arqueológicas a estas personas no les importa y simplemente aluden que necesitan vivir. En muchos casos hemos logrado que algunas personas comprendan y acepten ser reubicados.	Si hay una intención de dañar está de más decir de que se informa de que esos lugares no son aptos para vivienda a la gente poco o nada les interesa simplemente quieren satisfacer sus necesidades.	En mayor parte si porque las posesiones se concretan de manera colectiva y nunca de manera personal y estos dirigente saben de la prohibiciones a ellos si se puede decir que si hay dolo total y la otra parte que les sigue solo buscan donde vivir.

Fuente: elaboración propia

TABLA 10. *Análisis de la cuarta pregunta de la entrevista*

¿Cree que quien posee las zonas intangibles lo hace con una intención de causar daño a algún bien jurídico?	
COINCIDENCIAS	E-2, E-3, E-4
	Consideran que las personas tienen total conocimiento de los bienes que están protegidos en las zonas intangibles, incluso suelen ser informados por autoridades después que han poseído el lugar. Sin embargo, prefieren ignorar esta situación a la hora de poseer dichos lugares, pues solo tienen intención de satisfacer su interés de poseer las zonas en cuestión.
DISCREPANCIAS	E-1
	Por falta de información y capacitaciones así como compromiso del estado, considera que estos poseionarios no tienen responsabilidad alguna y que si cometen estos actos es pura necesidad.
DISCREPANCIAS	E-5
	No hay un dolo total, puesto que solo una parte de los habitantes sabe que tiene la posesión termina dañando el patrimonio que contiene la zona intangible, y otra parte no conoce mucho del lugar ni de la importancia de los recurso que hay ahí.
INTERPRETACIÓN	Se puede inferir que hay una intención nociva de todos los participantes, puesto que si bien al comienzo no todos eran conscientes del daño que ocasionaban, con el paso del tiempo si llegan a saber las consecuencias de habitar una zona intangible.

Fuente: elaboración propia

TABLA 11. *Resumen de respuestas de la quinta pregunta de la entrevista*

¿La posesión de la zona intangible genera algún beneficio a sus poseedores?				
ENTREVISTADO N° 1	ENTREVISTADO N° 2	ENTREVISTADO N° 3	ENTREVISTADO N° 4	ENTREVISTADO N° 5
E-1	E-2	E-3	E-4	E-5
Considera no hay un beneficio ya que solo estos poseedores buscan donde poder vivir, así no cuenten con las necesidades básicas como luz y agua pues para ellos no se produce algún bien que puedan intercambiar económicamente.	Considera que estas tierras ni siquiera son para vivencia ya que en muchos casos hasta fábricas han construido sobre zonas arqueológicas.	Solo genera un beneficio económico ya que estos lugares solo son para cultivo y pues así incrementar su patrimonio de estos poseedores, también se podría decir que hasta lo alquilan a terceras personas.	Efectivamente genera beneficio económico ya que en el Morro Solar la mayoría alquila sus tierras con el fin de satisfacer sus necesidades, en algunos casos tienen hasta módulos de venta sin autorización alguna.	Esto es relativo ya que en muchos casos la gente utiliza estas zonas intangibles para cultivar o alguna acción similar, es decir produce algún nuevo bien para obtener dinero pero en otros casos las personas simplemente tienen abandonados el lugar y no generan nada solo poseen el lugar con el simple hecho de que se mantenga su derecho de posesión.

Fuente: elaboración propia

TABLA 12. *Análisis de la quinta pregunta de la entrevista*

¿La posesión de la zona intangible genera algún beneficio a sus poseedores?	
COINCIDENCIAS	<p>E-2, E-3, E-4, E-5</p> <p>Debido a la posesión de una zona intangible, se han desarrollado actividades comunes con la convivencia social, esto ha generado que las personas obtengan beneficios económicos, pues las personas la usan para alquilar o para labores agrícolas.</p>
DISCREPANCIAS	<p>E-1.</p> <p>Considera que no existe un beneficio, pues la principal intención de los posesionarios no es la de generarse ingresos económicos, sino son necesidades básicas las que generalmente desean satisfacer.</p>
INTERPRETACIÓN	<p>Existe un beneficio económico a favor de los posesionarios, puesto que las zonas intangibles son usadas para diversas actividades que posteriormente incrementan el patrimonio de los poseedores, aunque este beneficio no se presenta de forma general en las personas.</p>

Fuente: elaboración propia

TABLA 13. *Resumen de respuestas de la sexta pregunta de la entrevista*

¿La posesión de la zona intangible satisface alguna necesidad a sus poseedores?				
ENTREVISTADO N° 1	ENTREVISTADO N° 2	ENTREVISTADO N° 3	ENTREVISTADO N° 4	ENTREVISTADO N° 5
E-1	E-2	E-3	E-4	E-5
Considera que sí hay una necesidad que satisfacer, pues las personas tienen como primer objetivo conseguir un lugar en el cual vivir, dicha situación se mantendrá en el tiempo afianzándose dicha necesidad.	No hay necesidad, se considera que estas tierras ni siquiera son para vivencia ya que en muchos casos hasta fábricas han construido sobre zonas arqueológicas.	No hay necesidad de vivir ya que solo genera un beneficio económico ya que estos lugares solo son para cultivo y pues así incrementar su patrimonio de estos poseedores, también se podría decir que hasta lo alquilan a terceras personas.	No hay necesidad porque genera beneficio económico ya que en el Morro Solar la mayoría alquila sus tierras con el fin de satisfacer sus necesidades, en algunos casos tienen hasta módulos de venta sin autorización alguna.	No hay necesidad ya que en muchos casos la gente utiliza estas zonas intangibles para cultivar o alguna acción similar, es decir produce algún nuevo bien para obtener dinero pero en otros casos las personas simplemente tienen abandonados el lugar y no generan nada solo poseen el lugar con el simple hecho de que se mantenga su derecho de posesión.

Fuente: elaboración propia

TABLA 14. *Análisis de la sexta pregunta de la entrevista*

¿La posesión de la zona intangible satisface alguna necesidad a sus poseedores?	
COINCIDENCIAS	<p>E-2 / E-3 / E-4 / E-5</p> <p>Consideran que las personas que habitan una zona intangible no persiguen una necesidad que satisfacer de manera principal, sino que lo que buscan es conseguir beneficios económicos de las zonas intangibles, pues explotan los recursos de la zona intangible en cualquier actividad.</p>
DISCREPANCIAS	<p>E-1</p> <p>Considera que si hay una necesidad que debe ser satisfecha puesto que las personas usan las zonas intangibles para vivir y no para buscar otros objetivos, es por ello el motivo que</p>
INTERPRETACIÓN	<p>Una zona intangible, mayoritariamente, no es ocupada para satisfacer las necesidades del poseedor, sino que se buscan otros fines, es decir, hay un equilibrio entre los casos de satisfacción de necesidad y casos en los que esta satisfacción no ocurre.</p>

Fuente: elaboración propia

IV. Discusiones

El presente trabajo de estudios tuvo como objetivo Conocer si existe el ejercicio abusivo de derecho de posesión de zonas intangibles porque este fenómeno ha ido evolucionando con el paso de los años ocasionando así el deterioro de lugares importantes como históricos, arqueológicos y reservas nacionales. Finalmente se puede llegar a la conclusión de que si existe un abuso de derecho por parte de estos posecionarios ya que se puede verificar con la entrevista de personas con muchos años de experiencia que han logrado determinar que dichos poseedores no utilizan estos lugares por necesidad sino con el fin de incrementar su patrimonio sin importar el daño causado a estas zonas intangibles, también podríamos decir que sobrepasan los límites de derecho de posesión ya que se afecta buena convivencia social ocasionando conflicto o percepción de injusticia como es el caso de amenaza de muerte hacia los interesados de conservación de estas zonas.

Ahora, es preciso mencionar que durante la elaboración del presente trabajo de estudios hubo diversas limitaciones que complicaron o dificultaron la realización de la investigación: no se presentaron trabajos similares con respecto al abuso del derecho sobre posesión de zonas intangibles, tampoco hubo teorías exactas sobre el tema, sino que se acudió a las teorías del ejercicio abusivo del derecho en general y como ésta se plasma en cualquier derecho; la dificultad en encontrar fuentes bibliográficas supuso un incremento en los gastos económicos para poder acceder a la información encontrada; compartir el trabajo cotidiano con las labores de desarrollo de la investigación. Además, inicialmente hubo un escaso conocimiento sobre metodología de la investigación por parte de la autora, dificultad que fue subsanándose con el paso del tiempo. Igualmente, debido a que para recoger datos se necesitaba la opinión de expertos, pactar una entrevista era dificultosa y hubo un periodo de tiempo en que la tesis no pudo seguir su normal proceso por la demora en recolectar los datos necesarios.

Vásquez (2017), tuvo como objetivo conocer cuáles son los efectos jurídicos negativos que trae como resultado la resolución del contrato de arrendamiento financiero por incumplimiento de pago. Para ello, realizó una investigación de enfoque cualitativo; los métodos inductivo, deductivo y hermenéutico; como técnica de recolección de datos uso la observación y la recopilación de documentos que consideró convenientes. Finalmente, llegó a la conclusión de que si hay un abuso de derecho luego del incumplimiento de dos o más cuotas consecutivas por parte del arrendador del leasing; además, hay una laguna legal en que permite que el arrendador financiero pueda iniciar dos procesos legales en perjuicios del

arrendatario. Esto guarda relación con los resultados de la investigación pues cuando se aprovecha de las facultades que otorga un derecho llega a configurarse el sobrepaso a los límites de un derecho puesto que los objetivos de este derecho no se cumplen sino que dañan a otro.

Ortiz (2011), tuvo como objetivo determinar si existía alguna jurisprudencia o un recurso que permita a los tribunales de Ecuador poder mantener un trato único sobre la naturaleza y los elementos para la procedencia del ejercicio abusivo del derecho. Para ello, realizó un estudio del abuso del derecho mediante el análisis de algunos fallos emitidos por los tribunales de casación de Ecuador. Finalmente, llegó a la conclusión que no todos los tribunales consideran al ejercicio abusivo del derecho como un principio general del ordenamiento jurídico, además se determinó que todos los tribunales consideran al abuso del derecho como un acto ilícito y que es muy común confundirlo con otras figuras políticas como el cuasi delito o el fraude a la ley. Se observa una coincidencia en los resultados pues existe una ilicitud en el acto de poseer una zona intangible y que generalmente se confunde con las facultades normales del derecho de propiedad.

Manríquez (2011), tuvo como objetivo conocer las conductas que se presentan el abuso del derecho de acción y petición, y los efectos que produce en la libre competencia. Para ello, realizó un análisis sobre este tema y los requisitos que deben presentarse para certificar la presencia del abuso del derecho; luego, se dedicó a observar cómo es que la doctrina y la jurisprudencia tratan al abuso del derecho en la práctica; después, a determinar las consecuencias que este abuso de derecho ocasiona. Finalmente, llegó a la conclusión de que es necesario establecer instrumentos que permitan reconocer de forma cierta la presencia de un abuso de derecho, para poder emitir la sanción necesaria.

Vargas (2015) tuvo como objetivo conocer si realmente el ejercicio abusivo del derecho incrementa la carga procesal en el poder judicial, y si existen criterios de carácter doctrinal o jurisprudencial que ayuden al juez a poder reconocer la presencia de este abuso de derecho y si existen normas para sancionar tal abuso. Para ello, recopiló 11 casos sobre la aplicación del abuso del derecho y obtuvo la opinión de 20 expertos sobre el tema. Finalmente, los resultados mostraron que la influencia del ejercicio abusivo del derecho en el incremento de carga procesal si existía. Se encuentra similitud con los resultados objetivos puesto que el

abuso del derecho vulnera la convivencia social y no se cumplen los objetivos de un derecho, sino que se generan daños a la sociedad.

Miranda (2016), señaló que al referirnos a abuso de derecho nos estamos refiriendo a diversos hechos en el que al ejercer un derecho subjetivo, que es totalmente legítimo, se convierte en ilícito por diversas modalidades tomadas mientras se ejercía. Además, es necesario entender que cuando se habla del término abusivo, no se hace referencia a lo que comúnmente conocemos como abusivo, sino algo diferente, decir que un derecho es abusivo significa que el ejercicio de este derecho se ha excedido en los límites comunes del ejercicio de dicho derecho, es un ejercicio correcto, pero no posee mucha utilidad. Además, se puede aseverar dos cosas: el abuso es un fenómeno social que aparece como inminente resultado del carácter social del ser humano y es un peligro real caer en él; también es preciso determinar que los límites con los que se luchará contra su intromisión solo le compete a la sociedad en donde se genere (pp. 31-32). Con respecto a los resultados de la investigación, si bien se presenta un abuso de derecho es necesario establecer pautas para poder identificar un abuso de derecho en nuestra legislación.

Cuentas (1997) mencionó que la sociedad es quien se encarga de reprimir la mala fe, el egoísmo y de los actos, aunque sean triviales, que realice una persona en el ejercicio de su derecho y traiga como resultado el detrimento de otras. Asimismo debe existir la posibilidad de que el Derecho se encargue de crear las pautas para que solucione dichos conflictos de intereses que se generen entre el que realiza su derecho en forma abusiva y el tercero que es se ve afectado por dicho ejercicio. Esto es debido a que toda norma positiva siempre se estará refiriendo a toda actividad que el hombre realice ante los demás, es decir, debe existir siempre una relación entre el sujeto activo y el sujeto pasivo. Finalmente, la filosofía del derecho nos dice que se puede observar dos fases en este fenómeno jurídico: la subjetiva, que es el total de facultades para ser o poder exigir todo aquello que la ley establece en favor del sujeto de derecho; la segunda es la objetiva que son todas las normas creadas para que el sujeto de derecho pueda ejercitar lo señalado en la primera fase (pp. 464-465). En este caso también se observa el factor subjetivo que configura el abuso del derecho como es la intención de ocasionar un daño.

Mayordomo (2016) indicó que en estos tiempos contemporáneos existen muchos autores que hablen sobre lo ambiguo que es la denominación abuso del derecho, ya que al ser abuso

y derecho se cae en la contradicción de hablar de un poder que realmente no es un poder. Además, no se hace referencia al conjunto de normas, o derecho objetivo, sino que se alude siempre al derecho subjetivo, por lo que sería conveniente llamarlo abuso de derecho subjetivo. Ahora el derecho positivo alega que un derecho se debe proteger cuando dicho derecho es ejercido de manera normal y racional, e influenciado por intereses legítimos dentro de la finalidad para la cual la norma jurídica le reconoce la categoría de derechos. Sin embargo, la doctrina considera que es equivocado el temor de algunos de que la facultad que tienen los jueces para decidir si existe abuso de derecho o no pueda esto convertirse en una herramienta de inseguridad jurídica y una forma de no otorgar a los seres humanos los derechos reconocidos por ley, ya que en el mundo los jueces han usado esta potestad de manera prudente (pp. 36-37). Al igual que el autor, la investigación encontró que la intención nociva o elemento subjetivo es necesario para configurar el ejercicio abusivo del derecho, pues con ella se generan daños que merecen ser indemnizados.

Gonzales (2015) señaló que el abuso del derecho nace durante estos tiempos modernos como una oposición frente al extremismo individualista que generaba consecuencias que iban en contra de lo considerado justo. Por otra parte, fue el código alemán quien estableció que el abuso se configuraba solo cuando existía el dolo. En resumen, el abuso del derecho pone en conflicto a dos nociones básicas de la modernidad: el individualismo que está en conflicto con la solidaridad, y la seguridad jurídica (pp. 12-14). Se concuerda con este autor en que los derechos no son absolutos, sino que deben respetarse ciertos parámetros, pues el sobrepaso de estos límites ocasiona el abuso de derecho.

Fayos (2013) definió al ejercicio abusivo del derecho como la acción u omisión que realiza una persona y tiene como consecuencia el daño a un tercero, para ello el que abusa de un derecho debe tener la total intención de dañar cuando exceda en el uso de algún derecho aprovechando del objeto o las circunstancias que se le presentan (p. 196). Se confirma la postura del autor, pues dentro de la investigación se encontró que el daño a un tercero con la total intención de cometerlo genera el abuso de derecho en cualquier situación.

Acedo (2013) sostuvo que el derecho no puede apoyar ni proteger el ejercicio abusivo de un derecho subjetivo, por eso si llegara a manifestarse esta figura jurídica el agente deberá indemnizar de forma correspondiente y se deberá tomar las medidas legales para que dicho abuso no siga manteniéndose (p. 209). Es preciso crear estrategias cuando se reconozca el

abuso de derecho, y si se plantea una indemnización se está aceptando de manera tácita de que hay un daño a tercero.

Vásquez (2008) manifestó que el ejercicio abusivo del derecho debe ser visto desde una postura subjetiva, es decir, ver la intención del sujeto al realizar dichos actos y no por la realización del acto en sí, tampoco debe medirse por la magnitud del daño ocasionado, sino por el comportamiento que tenga el agente y su actitud, ya que son estas características las que configuran el abuso del derecho (p. 42). Se llega a un acuerdo con este autor pues dentro de la investigación se observó que el ejercicio abusivo del derecho es realizado con total intención de causar algún daño.

V. Conclusiones

Se puede afirmar que si Existe un ejercicio abusivo de derecho de posesiones de zonas intangibles porque se puede determinar que hay un sobrepaso a los límites de derecho manifestado en diversos conflictos por el lugar, daño a tercero pues se deteriora dicha zona y falta de utilidad porque en muchos casos no satisfacen ninguna necesidad ni se generan algún beneficio.

Existe un sobrepaso a los límites de derecho porque se puede observar que no hay una convivencia social armoniosa entre estos poseedores ya que se genera conflicto no solo entre ellos mismos, si no con las autoridades y personas que protegen esas zonas, se podría decir que en muchos casos estos poseedores son informales ocasionando así el desorden social y la paz social y al no cumplirse con los objetivos de los valores jurídicos tampoco se cumple con los objetivos del derecho.

Puede afirmarse que hay un daño a tercero pues se lesiona un bien jurídico como, patrimonio histórico, reservas naturales y zonas arqueológicas, ya que estas son deterioradas por la constante posesión que hacen las personas que habitan el lugar. Además, estas lesiones son hechas con pleno conocimiento de que ese lugar es importante para todos los peruanos y no debe ser alterado bajo ningún motivo.

En lo que respecta a la falta de utilidad es relativo ya que en muchos casos las personas si poseen dicho lugar y si adquieren algún beneficio como específicamente económico, hay otro sector que no obtiene beneficio. Igualmente, lo mismo sucede con el caso de que si satisfacen una necesidad.

VI. Recomendaciones

El estado debería informar a la población sobre la importancia de estas zonas intangibles como las reservas nacionales, zonas arqueológicas y zonas históricas para que así la población tenga esa identidad nacional, de tal manera que nosotros mismos podamos ser los defensores de nuestro propio recurso, de nuestra propia historia y saber también sobre nuestros antepasados.

Es necesario crear conciencia en la población para mantener así la paz social como el respeto a las leyes y saber que no todo derecho es absoluto si no que algunos son relativos es decir no deben transgredir los derechos de otros, por ello se debería de difundir más sobre los derechos que protege la Constitución para que de esa manera se pueda evitar dichos enfrentamientos al no tener bien claro sobre los derechos que les corresponde.

Es necesario utilizar todas las medidas posibles para evitar que estas zonas seas cada vez dañadas o deterioradas, para que así estos posesionarios pueden tener un límite y que no perjudiquen el interés nacional pues los recursos de estas zonas intangibles pertenecen a toda la colectividad.

Se podría pedir al estado que pueda invertir en estos lugares ya que el turismo ecológico sería una opción lícita para que esta zona genere beneficio y satisfagan necesidades si que ello ocasione daño o vayan en contra de la ley.

Referencias bibliográficas

- Acedo, Á. (2013) *Introducción al Derecho Privado* Madrid-España: Editorial Dykinson
- Briceño, A. (12 de junio de 2018) *Morro solar: un patrimonio histórico desprotegido [FOTOS]* El Comercio (consultado el 21 de junio de 2018) Recuperado de: <https://elcomercio.pe/lima/seguridad/morro-solar-patrimonio-historico-desprotegido-noticia-527075?foto=7>
- Chanamé, R. (2012) *Diccionario Jurídico Moderno (8ª ed.)* Arequipa-Perú: Editorial Adrus
- Cuentas, E. (1997) *El abuso de derecho* Recuperado de: <http://revistas.pucp.edu.pe/index.php/derechopucp/article/view/6225>
- Delgado et al. (2005) *Elementos del Derecho Civil Tomo I: parte general vol. III Derecho subjetivo Negocio jurídico (3ª ed.)* Madrid-España: Editorial Dykinson
- El Búho (13 de enero de 2017) *Locales comerciales y residenciales ocupan zonas intangibles de playas en Islay* El Búho (consultado el 16 de mayo de 2018) Recuperado de: <https://elbuhu.pe/2017/01/13/locales-comerciales-residenciales-ocupan-zonas-intangibles-playas-islay/>
- El diario de Carlos Paz (17 de febrero de 2018) *Carlos Paz junto a Parques Nacionales busca proteger el área de bosque nativo* El diario de Carlos Paz (consultado el 16 de mayo de 2018) Recuperado de: <http://www.eldiariodecarlospaz.com.ar/sociedad/2018/2/17/carlos-paz-junto-parques-nacionales-busca-protoger-el-area-de-bosque-nativo-48478.html>
- Espinoza, J. (2012) *Derecho de las personas: concebido y personas naturales TOMO I (6ª ed.)* Lima-Perú: Editorial RHODAS
- Fayos, A. (2013) *Manual de Derecho Civil I: parte general y derecho de la persona (4ª ed.)* Recuperado de: <http://www.digitaliapublishing.com/visor44365>
- Flores, R. (2011) *Observando Observadores* Santiago-Chile: Universidad Católica de Chile
- Gibbs, G. (2007) *El Análisis de Datos Cualitativos en Investigación Cualitativa* Madrid-España: Ediciones Morata S.L.
- Gómez, M. (2016) *Introducción a la Metodología de la Investigación Científica (2ª ed.)* Córdoba-Argentina: Editorial Brujas

- Gonzales, G. (2009) *Derechos Reales (2ª ed.)* Lima-Perú: Ediciones Legales
- Gonzales, G. (2015) *Abuso de derecho: entre la modernidad y la posmodernidad*
Recuperado de: <https://dialnet.unirioja.es/servlet/articulo?codigo=5633650>
- González, N. (2007) *Derecho Civil Patrimonial* Lima-Perú: Palestra Editores
- Hernández, R. Fernández, C. y Baptista, P. (2014) *Metodología de la Investigación (6ª ed.)*
México D.F.-México: Editorial McGraw-Hill
- Hess, E. Louge, E. y Zarate, J. (s.f.) *La Naturaleza Jurídica del Abuso del Derecho*
(consultado el 16 de mayo de 2018) Recuperado de:
<http://www.cartapacio.edu.ar/ojs/index.php/ctp/article/viewFile/1217/1486>
- Kvale, S. (2008) *Las Entrevistas en Investigación Cualitativa* Madrid-España: Ediciones Morata S.L.
- Lacruz, J. (2012) *Nociones de derecho civil patrimonial e introducción al derecho (7ª ed.)*
Madrid-España: Editorial Dykinson
- Manríquez, V. (2011) *Ejercicio abusivo del derecho de acción y de petición, y sus efectos en materia de libre competencia*” (tesis para optar el grado de licenciado en Derecho)
Universidad de Chile, Santiago, Chile. Recuperado de:
http://repositorio.uchile.cl/bitstream/handle/2250/110874/de-Manriquez_v.pdf?sequence=3&isAllowed=y
- Mayordomo (2018) *Hermenéutica del abuso de derecho* Recuperado de:
<https://cerac.unlpam.edu.ar/index.php/perspectivas/article/view/3355>
- Miranda, D. (2016) *Hacia una delimitación del abuso de derecho a partir de sus fundamentos*
Recuperado de:
<https://www.uria.com/documentos/publicaciones/5144/documento/art02.pdf?id=6820>
- Morales, A. (27 de mayo de 2018) *Patronato pro rescate del muro denuncia invasión por omisión de autoridades* Tvbus (consultado el 30 de mayo de 2018) recuperado de:
<http://www.tvbus.tv/web/2018/05/27/patronato-pro-rescate-del-muro-denuncia-invasion-omision-autoridades/>
- Monroy, M. (2010) *Introducción al Derecho* Bogotá-Colombia: Editorial Temis

- Nina, J. (2009) *El Abuso del Derecho: anotaciones sobre su configuración doctrinaria y legislativa* (consultado el 16 de mayo de 2018) Recuperado de: https://works.bepress.com/jose_nina/2/download
- Orrego, J. (2017) *Derecho Reales* Lima - Perú: Primera entrada
- Ortiz (2011) *Tratamiento del abuso del derecho en la jurisprudencia de las salas de lo civil y mercantil de la corte nacional de justicia del Ecuador* (tesis para optar el grado de licenciado en derecho) Universidad Nacional de Quito, Quito, Ecuador. Recuperado de: <http://repositorio.usfq.edu.ec/bitstream/23000/910/1/99869.pdf>
- Peña, V. (30 de mayo de 2016) *Invasores afectan zonas intangibles* Correo (consultado el 16 de mayo de 2018) Recuperado de: <https://diariocorreo.pe/edicion/ayacucho/invasores-afectan-zonas-intangibles-675680/>
- Ramos, J. (2014) *Introducción al Derecho: Sistemática y Ciencia Jurídica* Lima-Perú: Editorial San Marcos
- Torre, A. (2006) *Introducción al Derecho* (15ª ed.) Buenos Aires-Argentina: Editorial Abeledo-Perrot
- Torres, A. (2008) *Introducción al Derecho* (3ª ed.) Lima-Perú: Editorial IDEMSA
- Valderrama, S. (2012) *Pasos para Elaborar un Proyecto de Investigación Científica* (2ª ed.) Lima-Perú: Editorial San Marcos
- Vargas, R. (2015) *El ejercicio abusivo del derecho y su influencia en la carga procesal del poder judicial* (tesis para optar el grado de doctor en derecho) Universidad Nacional de Trujillo, Trujillo, Perú. Recuperado de: <http://dspace.unitru.edu.pe/bitstream/handle/UNITRU/5731/TEESIS%20DOCTORAL%20ROSA%20LUZ%20VARGAS%20FLORES.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Vásquez, A. (2008) *Derecho de las personas tomo I* (2ª ed.) Lima-Perú: Editorial San Marcos
- Vásquez, A. (2011) *Derechos Reales* (4ª ed.) Lima-Perú: Editorial San Marcos
- Vásquez, A. (2017) *Abuso del derecho en los contratos de arrendamiento financiero o leasing* (tesis de maestría) Recuperado de:

http://repositorio.upao.edu.pe/bitstream/upaorep/3504/1/RE_MAESTRIA_DER_ADRIAN.VASQUEZ_ABUSO.DEL.DERECHO_DATOS.PDF

Zapata, R. (15 de setiembre de 2015) *Invaden zona intangible y patrimonio cultural en playa Lobitos* El Comercio (consultado del 16 de mayo de 2018) Recuperado de: <https://elcomercio.pe/peru/piura/invaden-zona-intangible-patrimonio-cultural-playa-lobitos-214768>

Anexos

ANEXO 1. Matriz de consistencia lógica

MATRIZ					
TEMA: EL EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO DE POSESIÓN DE ZONAS INTANGIBLES					
PROBLEMA	OBJETIVO	CONCEPTO	CATEGORÍAS	SUBCATEGORÍAS	METODOLOGÍA
PROBLEMA GENERAL	OBJETIVO GENERAL	Ejercicio abusivo del derecho de posesión	Sobrepaso a los límites del derecho	Vulneración a la convivencia social	DISEÑO METODOLÓGICO Diseño: fenomenología. Enfoque: cualitativo. Método: inductivo. Tipo: interpretativo. Técnica de recolección de datos: entrevista.
¿Existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles?	Conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles.			Fin contrario al objetivo del derecho	
PROBLEMAS ESPECÍFICOS	OBJETIVOS ESPECÍFICOS		Daño a terceros	Lesión de un bien jurídico	
¿Existe un sobrepaso a los límites del ejercicio del derecho de posesión de zonas intangibles?	Identificar si existe un sobrepaso a los límites del ejercicio del derecho de posesión de zonas intangibles.			Intención nociva	
¿Existe daño a terceros a causa de la posesión de zonas intangibles?	Detallar si existe daño a terceros a causa de la posesión de zonas intangibles.		Falta de utilidad al ejercitar el derecho de posesión	beneficio	MÉTODOS DE MUESTREO Muestra: no probabilístico. Tipo de muestra: expertos. Escenario de estudio: ciudad de Lima.
¿Existe falta de utilidad en el ejercicio del derecho de posesión de zonas intangibles?	Identificar si existe falta de utilidad en el ejercicio del derecho de posesión de zonas intangibles.			necesidad	

ANEXO 2. *Guía de entrevista en profundidad***GUÍA DE ENTREVISTA****“El ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles”**

ENTREVISTADOR:

ENTREVISTADO:

PROFESIÓN U OCUPACIÓN:

LUGAR:

FECHA:/...../..... HORA:

Objetivo: la presente investigación tiene como objetivo conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles.

CUESTIONARIO

1. ¿Considera que la posesión de la zona intangible afecta la convivencia social?
1. ¿considera que el ejercicio de la posesión tiene efectos contrarios a los que debería tener el ejercicio de dicho derecho?
2. ¿cree que quien posee la zona intangible del lesiona algún bien jurídico?
3. ¿cree que quien posee las zonas intangibles lo hace con una intención de causar daño a algún bien jurídico?
4. ¿la posesión de la zona intangible genera algún beneficio a sus poseedores?
5. ¿la posesión de la zona intangible satisface alguna necesidad a sus poseedores?

GUÍA DE ENTREVISTA

“El ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles”

ENTREVISTADOR: Angélica García Torres

ENTREVISTADO: Augusto Ruiz Zevallos

PROFESIÓN U OCUPACIÓN: licenciado en historia por la universidad nacional Federico Villarreal, magister en historia por la pontificia universidad católica del Perú, doctor en ciencias sociales por la universidad nacional Federico Villarreal. Se ha desempeñado como profesor en la universidad de burdeos, en Francia, y como conferencista en la universidad de Taipéi. Actualmente es investigador y docente universitario en la UNFV.

LUGAR: Avenida Nicolás de Piérola N° 351

FECHA: 09/11/2018

HORA: 09:00 AM

Objetivo: la presente investigación tiene como objetivo conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles.

1.- ¿Considera que la posesión de la zona intangible afecta la convivencia social?

Yo creo que es una historia conocida y un poco larga sobre estos casos en las cuales las gentes por su carencia de vivienda optan por invadir espacios públicos reservados, para fines culturales tenemos Armatambo en Chorrillos, Puruchucos también hubieron problemas como en cualquier lugar ya se legal o ilegal, estas personas tienen conocimientos de que son zonas reservadas por la experiencia que tengo doy fe de que estas personas saben que aquel lugar que habitan está prohibido, ahora la mayoría de estas invasiones han ocurrido en una época donde había menos conciencia y el tema se ventilaba menos, no había tanto énfasis como ahora. No se han generado conflictos porque estas personas, por necesidad, se apoyan entre si y trata de salir adelante, hay casos en que ha habido problemas con las autoridades que es el único conflicto que ha podido observar durante toda la carrera profesional.

Dependiendo del caso, conozco Fundo Pando entre San Marcos y Católica hay toda una urbanización popular que se ha hecho sobre monumento nacional, no se ha tocado hasta donde tengo conocimiento hasta ahora no ha perjudicado los monumentos bajo protección de San Marcos y Católica, se tocó en su momento lo que llamamos vulgarmente huacas pero ya no se puede hacer nada al respecto, ya no se puede hacer nada una vez que ya tomaron posesión y ya aplanaron el terreno y construyeron sobre eso entonces lo que único que se ha podido logrado ahí es que haya una comunicación armoniosa entre el patrimonio cultural y la vivienda de las personas y creo que en ese tipo de situaciones no hay retroceso posible.

Lo principal es prevenir y evitar que suceda al máximo y sancionar a las personas que ya lo hicieron y sobre todo a las personas que tienen décadas ahí no tiene sentido sancionar.

2.- ¿Considera que el ejercicio de la posesión tiene efectos contrarios a los que debería tener el ejercicio de dicho derecho?

Si las personas están actuando así es porque han tenido un problema de cadencia de vivienda ha faltado una planificación ahí hay una responsabilidad del estado es igual también desgraciadamente puede ocurrir un terremoto es muy probable que muchas viviendas colapsan y mueren mucha gente, entonces es un problema por falta de planificación la gente vive en el arenal no es culpa de ellos porque no tienen donde vivir, Hay un desorden social, porque las autoridades ni el estado apoya a estos posecionarios ya que si estuvieran capacitados y estas se les pudiera ayudar no se vulneraría el derecho de otras personas en casos como en el morro solar, no hay vulneración porque cuentan con certificado de posesión emitida por una autoridad competente, y eso hace presumir que si el certificado se entrega es para darle habitación a las personas y la autoridad prioriza esas necesidad antes que la intangibilidad de un lugar.

3.- ¿Cree que quien posee la zona intangible lesiona algún bien jurídico?

En mi posición podría decir que si hay una lesión al bien jurídico ya que estas personas al posesionarse en lugares como patrimonio nacional sin querer están dañando ya que al querer tener más espacio tienen que hacer una remoción con las tierras y es allí que se genera el daño hacia aquel patrimonio, claro está que es un daño sin intención ya que no

saben estas personas el valor histórico que para nosotros que tenemos el conocimiento le damos un valor puede ser espiritual.

4.- ¿Cree que quien posee las zonas intangibles lo hace con una intención de causar daño a algún bien jurídico?

tengo la impresión de que estas personas se posesionan ahí porque lo hacen por necesidad y no tienen ni idea que es una zona no apta, yo creo que estas personas lo hacen sin intención porque primero es la vida luego el patrimonio, no estoy seguro del grado de conocimiento que tienen estas personas, y bueno su nivel educativo no es igual que el nuestro o sea me refiero a las personas alejadas de la ciudad, y no creo que sean consciente, no tiene conocimiento o no tiene la escala de valores por la cultura. Creo que si hablamos de las personas que están posesionadas en zonas intangibles pero que fue de hace años es probable que sea sin intención, pero si nos remontamos a la actualidad ya que se publicita muchos estos lugares como en el colegio y entre los accesos de comunicación de patrimonios y algo nuestro y hay más conocimientos y aun así se posesión creo que estaríamos hablando de personas que lo están haciendo con intención.

No hay intención de dañar algún bien jurídico protegido ya que en muchas ocasiones y en la mayoría no hay una información sobre la importancia del proteger estas zonas intangibles.

5.- ¿La posesión de la zona intangible genera algún beneficio a sus poseedores?

Considero que no hay un beneficio ya que solo estos poseedores buscan donde poder vivir, así no cuentan con las necesidades básicas como luz y agua pues para ellos no se produce algún bien que puedan intercambiar económicamente yo te digo esto porque tuve la oportunidad de poder preguntar a algunas de las personas que habitan es aquellos lugares y me di con la impresión que ellos a las justas están ahí viviendo y que no pueden ni alquilar, ni poner algún tipo de negocio porque no es una zona comercial como para un lugar de venta.

Por todas esas experiencias creo que esas zonas no aportan un beneficio económico ya que no es un buen lugar para incrementar sus patrimonios.

6.- ¿La posesión de la zona intangible satisface alguna necesidad a sus poseedores?

Considera que si hay una necesidad ya que con el simple hecho de vivir en ese determinado lugar afirmará esta carencia de vivir porque en algunos casos hasta arriesgan sus vidas no solo las de ellos si no también las vidas de sus menores hijos mejor dicho de su familia, se podría decir también que por necesidad muchas veces actuamos a ciegas que quiere decir esto que por necesidad las personas actúan sin pensar aunque en algunas veces puedan cometer algún delito. Si se podría decir también que hay una necesidad en muchos casos la mayoría de los posesionarios son emigrantes que buscan o tratan de sobresalir y en ese caso estas personas no están enteradas de que zonas son no intangibles simplemente se posesionan en lugares donde creen que son tierras libres y no saben el significado en si, para ello las autoridades deberían tener mas importancia sobre estos casos que realmente son muy importantes ya que estas personas están exponiendo sus propias vidas tratando de buscar mejoras.



GUÍA DE ENTREVISTA

“El ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles”

ENTREVISTADOR: Angelica García Torres

ENTREVISTADO: GENARO LUCIO BARR ARGOMEDO

PROFESIÓN U OCUPACIÓN: Arqueólogo egresado de la Universidad Nacional de Trujillo. Docente en la Escuela Profesional de Arqueología y Antropología de la Universidad Nacional Federico Villarreal.

LUGAR: Avenida Nicolás de Piérola N° 351

FECHA: 09/11/2018

HORA: 1:00 PM

Objetivo: la presente investigación tiene como objetivo conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles.

1.- ¿Considera que la posesión de la zona intangible afecta la convivencia social?

Hay de todo en esta vida del señor hay de todo lo, depende la circunstancia, el traficante de tierra lo sabe está más informado que el invasor porque el invasor paga y el traficante se encarga, estos aspectos tienen que ver con la picardía criolla, esta l constitución la ley el código penal pero no sirve para nada.

Si hay conflictos entre las autoridades y ellos, porque a veces uno quiere escoger un terreno más grande que otro, y genera conflicto con la sociedad porque botan basura, hay contaminación, no cuentan con las necesidades básicas como el desagüe, ocasionando así daño en el mismo sitio poseído, como zonas arqueológicas o a los alrededores, donde habita gente formal. No tienen identidad nacional y las autoridades no están capacidad, la sociedad piensa que proteger un patrimonio es un gasto inútil.

2. ¿Considera que el ejercicio de la posesión tiene efectos contrarios a los que debería tener el ejercicio de dicho derecho?

Si se transgreden los derechos de otras personas ya que no hay una armonía entre las leyes emitidas y como realmente se cumplen, pues huaqueros o saqueadores cometen sus actos delictivos y la ley es flexible con ellos, no es necesario que el estado proteja todas las zonas intangibles sino solo las más importantes, pues muchas veces cuando se ocasionan daños para mejorar la convivencia en las zonas intangibles, se destruyen importantes tesoros arqueológicos y eso es injusto.

3.- ¿Cree que quien posee la zona intangible lesiona algún bien jurídico?

Considera que si se lesiona un bien jurídico como es el caso de la reserva nacional de Chaparrí dichos invasores dañan la flora y fauna. Claro que si ocasionan un daño no solo a las personas si no al medio ambiente también ya que en el caso de daño a las personas seria por el motivo de enfermedad ya que en esos lugares no cuentan con servicios principales como el recojo de basura y al acumular la basura se fomenta enfermedades y no solo se podria decir q afectaria eso tambien afecta el medio ambiente por la contaminación que generan estas personas, también se podría decir que se daña a los lugares arqueológicos en mi experiencia he visto que lo deterior por medio de excavadoras para expandir sus tierras de esta manera se daña, se lesiona esta monumento histórico. Considera que si se lesiona un bien jurídico como es el caso de la reserva nacional de Chaparrí dichos invasores dañan la flora y fauna, queman sus basuras.

4.- ¿cree que quien posee las zonas intangibles lo hace con una intención de causar daño a algún bien jurídico?

Si hay una intención porque estas personas lo hacen con todo el conocimiento posible lamentablemente existe la picardía criolla, a pesar de que la constitución y las leyes protegen solo están de adorno, no pagamos luz agua pueden utilizarlo como depósito o cochera, no se puede amar lo que no se conoce y no se puede defender lo que no se ama, todo depende al grado de identificación sensibilización a tiene la gente por su patrimonio tienen que ver con la identidad nacional formación, sentido común.

Nadie daba no un sol por el señor disipan ahora es toda una industria podemos ver que existe turismo, restaurante agencia de viaje los artesanos, el estado no entiende que invirtiendo en patrimonio arqueológico existe toda una utilidad, genera muchos ingresos.

Mi vida está plagada de experiencia yo he trabajado en Chan Chan con más de 60 arqueólogos que hasta ahora están trabajando, teníamos un guardián y nos contó su experiencia, usted sabe que en chan chan hay una ganadería de embutidos llegó un individuo en su 4x4 viendo que

Maceta mercorovich tenía parte de chan chan empezó a recorrer con su carro parte de chan chan y mató el guardián le dijo señor disculpe usted pero no puede ingresar por acá este es sonar intangible y aproposito le dice por qué viene por acá y este sujeto le responde es que estoy buscando un lugar donde criar mis animales y sembrar entonces el guardián le dijo que como receto mercorovich esta ahí y el guardián respondió es que el no preguntó, pregunto porque le convenía p porque era ignorante y no sabía sobre eso. El arqueólogo quisiera ser el guardián del patrimonio nacional, fui amenazado de muerte por los mineros informales.

5. ¿La posesión de la zona intangible genera algún beneficio a sus poseedores?

Considera que estas tierras ni siquiera son para vivencia ya que en muchos casos hasta fabricas han construido sobre zonas arqueológicas podríamos decir que si genera algún beneficio económico porque yo soy testigo de que asi se maneja estas pretenciones de estos posesionarios ya que no lo usan por necesidad si no con el fin de lucrar con estas tierras, este señor que se posesiono a los costados de chan chan pensábamos que era por necesidad y bueno el caso fue otro ya que solo se posesiono en el lugar con otra intención y bueno el gano el juicio y ya es propietario.

No se puede amar lo que no se conoce y no se puede defender lo que no se ama, todo depende al grado de identificación sensibilización a tiene la gente por su patrimonio tienen que ver con la identidad nacional formación, sentido común. Nadie daba no un sol por el señor disipan ahora es toda una industria podemos ver que existe turismo, restaurante agencia de viaje los artesanos, el estado no entiende que invirtiendo en patrimonio arqueológico existe toda una utilidad, genera muchos ingresos. Mi vida está plagada de experiencia yo he trabajado en chan chan con más de 60 arqueólogos que hasta ahora están trabajando, teníamos un guardián y nos contó su experiencia, usted sabe que en chan chan hay una ganadería de embutidos llegó un individuo en su 4x4 viendo que Maceto mercorovich tenía parte de chan chan empezó a recorrer con su carro parte de chan chan y mató el guardián le dijo señor disculpe usted pero no puede ingresar por acá este es sonar intangible y aproposito

le dice por qué viene por acá y este sujeto le responde es que estoy buscando un lugar donde criar mis animales y sembrar entonces el guardián le dijo que como receto mercorovich esta ahí y el guardián respondió es que el no preguntó. Pregunto porque le convenía p porque era ignorante y no sabía sobre eso.El arqueólogo quisiera ser el guardián del patrimonio nacional, fui amenazado de muerte por los mineros informales.

6.- ¿La posesión de la zona intangible satisface alguna necesidad a sus poseedores?

No hay necesidad considero que estas tierras ni siquiera son para vivencia ya que en muchos casos hasta fabricas han construido sobre zonas arqueológicas. Mis experiencias vividas me hacen conocer y darme cuenta de que estas zonas no estan habitas por gente que lo necesite ya que, m nosotros como arqueólogos eramos amenazados por gente que se sentía amezados por nosotros y bueno contrataban a guardianes para que cuiden sus disques tierras, de verdad que este tema me pone muy tebnso y siento una injusticia ya que el estado no hace nada o no le importa asi de simple.



GUÍA DE ENTREVISTA

“El ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles”

ENTREVISTADOR: Angelica García Torres

ENTREVISTADO: Ruth Martha Shady Solís

PROFESIÓN U OCUPACIÓN: es una destacada antropóloga, arqueóloga y educadora peruana. Reconocida por su labor de revalorización y datación de Caral. Actualmente es catedrática de postgrado de la Facultad de Ciencias Sociales de la Universidad Mayor de San Marcos.

LUGAR: Avenida Nicolás de Piérola N° 351

FECHA: 22/11/2018

HORA: 3:00 PM

Objetivo: la presente investigación tiene como objetivo conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles.

1.- ¿Considera que la posesión de la zona intangible afecta la convivencia social?

En mi carrera Profesional soy testigo clave de poder afirmar de que si hay conflictos como por ejemplo con las autoridades municipales y arqueólogos, en muchos casos y a manera personal me han amenazado de muerte porque digo esto porque en una ocasión bueno en varias ocasiones hemos encontrado una cruz con mi foto clavado en la tierra, carteles como “lárgate de aquí y déjenos en paz” “te vamos a matar”, este problema o conflicto se ha generado con estos invasores ya que todo esto es porque si los arqueólogos no vamos a investigar, dichos lugares no serían declarados como zonas intangibles. Si uno no le presta atención a las tierras que poseen un valor de interés nacional, dicho lugar seria olvidado. En muchas ocasiones han malogrado partes históricas o restos arqueológicos de Caral que hasta ahora le resulta difícil seguir encontrando datos históricos.

2.- ¿Considera que el ejercicio de la posesión tiene efectos contrarios a los que debería tener el ejercicio de dicho derecho?

Por falta de identidad social estas personas no protección del bien común, debido al derecho de posesión, no cuidan estos tesoros arqueológicos. Se podría decir que se vulnera el derecho a la paz social ya que estas personas que poseen estas tierras no ingresan de forma tranquila ocasionando también un desorden territorial a su vez estas posesiones son ilegales y claramente con obstáculos ya que a pesar de que hay personas que cuidan son amenazados por estos invasores. Por ello la posesión tienen efectos contrarios ya que no se respeta los derechos de otras personas que viven a los alrededores y se quejan de estos posesionarios.

3.-¿Cree que quien posee la zona intangible lesiona algún bien jurídico?

Considera que si hay un daño ya que de manera personal y por su experiencia en Caral se ha visto muchos casos sobre lesión al Patrimonio Nacional ya que estas personas al saber de qué están provocando un daño como destruir restos arqueológicos para construir sus viviendas y a pesar de ello no quieren ser reubicadas. Destruyen la totalidad de ellas y estas no pueden ser reconstruidas hemos podido ver que encontramos huacas destruidas con una antigüedad valiosa pero lamentablemente fueron destruidas, por otro lado encontramos huecos posiblemente estas gente se ha podido llevar algunos restos arqueológicos presumo yo para venderlos.

4.-¿Cree que quien posee las zonas intangibles lo hace con una intención de causar daño a algún bien jurídico?

Por falta de identidad Nacional a pesar de que se les capacita de que son zonas arqueológicas a estas personas no les importa y simplemente aluden de que necesitan vivir. En muchos casos hemos logrado que algunas personas comprendan y acepten ser reubicados. Considero que lo hacen con intención de dañar ya que como repito no les importa y bueno redundando por falta de identidad Nacional es que estos sujetos cometen atrocidades.

5.-¿La posesión de la zona intangible genera algún beneficio a sus poseedores?

Solo genera un beneficio económico ya que estos lugares solo son para cultivo y pues así incrementar su patrimonio de estos poseedores, también se podría decir que hasta lo alquilan a terceras personas. Solo genera un beneficio económico ya que estos lugares solo son para cultivo y pues así incrementar su patrimonio de estos poseedores, también se podría decir que hasta lo alquilan a terceras personas. Hemos tenido muchos problemas la mayor parte de la población de valle de supe las personas son migrantes con mano de obra barata que los asentados cuando se produjo la reforma agraria son la gente que se quedó como si fuera que vivían ahí hace muchos años, falta de identidad nacional fue un trabajo largo para que ellos asuma que es necesario que patrimonio arqueológico que tienen valores y es patrimonio nacional,

Deba ser protegido y respetado hemos logrado en muchos casos que se comprendan en el pueblo de aypacoto aceptaron ser reubicados de esa zona arqueológica pero hay otras personas que no estuvieron en la reforma

6.- ¿La posesión de la zona intangible satisface alguna necesidad a sus poseedores?

No hay necesidad de vivir ya que solo genera un beneficio económico ya que estos lugares solo son para cultivo y pues así incrementar su patrimonio de estos poseedores, también se podría decir que hasta lo alquilan a terceras personas. No hay necesidad de vivir ya que solo genera un beneficio económico ya que estos lugares solo son para cultivo y pues así incrementar su patrimonio de estos poseedores, también se podría decir que hasta lo alquilan a terceras personas, entonces necesidad no hay beneficio si, las personas que realmente necesitan buscan la manera de poder formalizarse y no genera conflictos.



GUÍA DE ENTREVISTA

“El ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles”

ENTREVISTADOR: Angelica García Torres

ENTREVISTADO: Hugo Ludeña Restaure

PROFESIÓN U OCUPACIÓN: Doctor en Arqueología por la Universidad Nacional Mayor de San Marcos. Realizó investigaciones en la cuenca del Valle del Chillón para obtener los Grados Académicos de Bachiller y Doctorado. Ha realizado excavaciones en Huacoy y en el sitio Pre-cerámico de Buenavista en el Valle del Chillón y de Arqueología-Histórica en la Catedral de Lima. Ha enseñado Arqueología Andina en la Universidad de San Marcos y en la Universidad Católica, de Historia de la Técnica en la Universidad de Lima, y desde 1994 es docente en la Escuela Profesional de Antropología y Arqueología de la Universidad Nacional Federico Villarreal.

LUGAR: Avenida Nicolás de Piérola N° 351

FECHA: 09/11/2018

HORA: 5:00 PM

Objetivo: la presente investigación tiene como objetivo conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles.

1.- ¿Considera que la posesión de la zona intangible afecta la convivencia social?

Si hay conflictos sociales, porque la falta de educación no hay una convivencia social ya que estos lugares que estas personas poseen son zonas alejadas de los distritos o de la capital. A manera personal, se han observado conflictos entre las personas que poseen dichos lugares y personas que habitan en zonas aledañas pues éstos tratan de alejarlos porque conocen que las zonas poseen importancia de carácter patrimonial.

2.-¿Considera que el ejercicio de la posesión tiene efectos contrarios a los que debería tener el ejercicio de dicho derecho?

Si hay conflictos sociales, porque la falta de educación no hay una convivencia social ya que estos lugares que estas personas poseen son zonas alejadas de los distritos o de la capital. A manera personal, se han observado conflictos entre las personas que poseen dichos lugares y personas que habitan en zonas aledañas pues éstos tratan de alejarlos porque conocen que las zonas poseen importancia de carácter patrimonial.

3.- ¿Cree que quien posee la zona intangible lesiona algún bien jurídico?

Considera de que efectivamente y notoriamente se puede afirmar de que si lesiona gran parte de restos arqueólogos y patrimonio nacional ya que en muchos lugares se puede observar, el arrojado de basura, al no contar con los servicios necesarios provocan mayor impacto.

4.- ¿Cree que quien posee las zonas intangibles lo hace con una intención de causar daño a algún bien jurídico?

Si hay una intención de dañar esta de más decir de que se informa de que esos lugares no son aptos para vivienda a la gente poco o nada les interesa simplemente quieren satisfacer sus necesidades.

5.- ¿La posesión de la zona intangible genera algún beneficio a sus poseedores?

A los poseedores si le generan beneficios en muchas ocasiones lo usan como chancherías por ejemplo en Crabayllo en una zona que se llama chancadora, pamplona alta a orillas de los ríos también la utilizan como minería no metálicas como las arenas, tienen ventajas económicas o lo utilizaban también para desviar el agua un ejemplo real que muchos poseedores que son ilegales como madre de dios producto de la minería ilegal, otros poseedores en sur por Nasca también hay minería ilegal otros que parcelan estas tierras porque se mantienen por poco tiempo y lo venden engañando personas.

6.- ¿La posesión de la zona intangible satisface alguna necesidad a sus poseedores?

No hay necesidad porque genera beneficio económico ya que en el Morro Solar la mayoría alquila sus tierras con el fin de satisfacer sus necesidades, en algunos casos tienen hasta módulos de venta sin autorización alguna.



GUÍA DE ENTREVISTA

“El ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles”

ENTREVISTADOR: Angélica García Torres

ENTREVISTADO: José Ronald Vásquez Sánchez

PROFESIÓN U OCUPACIÓN: Abogado, especialista en Derecho Ambiental y Constitucional, actualmente docente en la Universidad Ruiz de Montoya.

LUGAR: Universidad Ruiz de Montoya

FECHA: 20-11-2018

HORA: 5.00 pm

Objetivo: la presente investigación tiene como objetivo conocer si existe un ejercicio abusivo del derecho de posesión de zonas intangibles.

1.- ¿Considera que la posesión de la zona intangible afecta la convivencia social?

Si se generan conflictos ya que esta persona no tiene el nivel de educación ni el amor a su país, ya que tienen conocimiento de que esos lugares son o pertenecen mal estado o todos los peruanos, a esta colectividad no les interesa ya que simplemente quieren habitar dicho lugar. En muchas ocasiones ha habido enfrentamientos violentos Si se generan conflictos ya que estas personas no tienen el nivel de educación ni el amor a su país, ya que tienen conocimiento de que esos lugares son o pertenecen mas al estado o todos los peruanos, a esta colectividad no les interesa ya que simplemente quieren habitar dicho lugar. En muchas ocasiones ha habido enfrentamientos violentos contra las autoridades que quieren despojarlos y ellos se resisten a salir del lugar, además hay reclamos de otras personas que quieren que el lugar se conserve para proteger la fauna o la flora del lugar, pero estas quejas casi nunca son escuchadas y las personas siguen ocupando el lugar. He visto casos como lesiones a autoridades hasta incluso asesinato como es el caso de la Reserva Nacional de Chaparri que al gobernador lo mataron por ser el defensor de estas tierras ya que se encuentra el animal en peligro de extinción como es el caso de el “oso de anteojos”.

2.- ¿Considera que el ejercicio de la posesión tiene efectos contrarios a los que debería tener el ejercicio de dicho derecho?

Si se generan conflictos ya que esta persona no tiene el nivel de educación ni el amor a su país, ya que tienen conocimiento de que esos lugares son o pertenecen mal estado o todos los peruanos, a esta colectividad no les interesa ya que simplemente quieren habitar dicho lugar. En muchas ocasiones ha habido enfrentamientos violentos La declaratoria de zona intangible incluye el reconocimiento respeto y apoyo a los derechos territoriales al uso cotidiano y domestico a los recursos naturales lo cual significa garantizar la vida en las zonas y potenciar el desarrollo de sus sistemas sociales y económicos es decir se trata de propiciar un medio para proteger a los ecosistemas, reconociendo al mismo tiempo el papel y los refuerzos de muchas áreas urbanas que a través de sus propias necesidades no los cuida, esto quiere decir que al usar el derecho de posesión se transgreden otros derechos como el derecho a la propiedad colectiva el respeto al medio ambiente y de manera indirecta atentan contra la salud de otras personas pues tu sabe que un ambiente deteriorado afectan a la personas, además en el plano territorial estas zona crecen de forma desordenadas porque no hay un población de ordenamiento podrás ver instalaciones eléctricas informales y muy peligrosas.

3.- ¿Cree que quien posee la zona intangible lesiona algún bien jurídico?

Considera que si, porque las personas que poseen deterioran y muchas veces dañan de tal forma que nunca más volverán a ser reconstruidas como bien jurídico será dañado como la flora, fauna e incluso ese lugar. Podría decirse que hay muchos casos acerca de estas lesiones ya que en la reserva nacional de Chaparri se está lesionando la flora y fauna Silvestre con esta gente carente de educación y respeto por el medio ambiente, para mí en lo personal me afecta mucho ya que soy un protector o me considero un protector del madre naturaleza ya que tengo el espíritu y la vocación, por eso considero que hay gran responsabilidad por parte de los habitantes de dichas zonas de volver a muchas floras y fauna del país a endémicas. +

Además no solamente se deben proteger a los seres vivos de dichos lugares pues a veces hay restos de interés nacional como templos o alguien recurso arqueológicos que por su valor no pueden ser vulnerados pues afectan de manera irreversibles su valor hacia nosotros. Considera que si, porque las personas que poseen deterioran y muchas veces dañan de tal

forma que nunca más volverán a ser reconstruidas. Ese bien jurídico será dañado como la flora, fauna e incluso ese lugar.

4.- ¿Cree que quien posee las zonas intangibles lo hace con una intención de causar daño a algún bien jurídico?

En mayor parte si porque las posesiones se concretan de manera colectiva y nunca de manera personal y estos dirigentes saben de la prohibiciones a ellos si se puede decir que si hay dolo total y la otra parte que les sigue solo buscan donde vivir. En mayor parte si porque las posesiones se concretan de manera colectiva y nunca de manera personal y estos dirigentes saben de la prohibiciones a ellos si se puede decir que si hay dolo total y la otra parte que les sigue solo buscan donde vivir. Es decir, las personas se organizan para tomar dicho lugar entonces eso me hace suponer que ellos ya están preparados para la consecuencia que generarían esa posesión como tener una responsabilidad penal y si a pesar de ello realizan la posesión es obvio que tienen la total intención de causar daño a estas zonas o a los demás habitantes. A pesar de que se dan charlas para que las personas tengan el conocimiento de lo importante que son estas tierras pues no hacen caso y no les interesa.

5.- ¿La posesión de la zona intangible genera algún beneficio a sus poseedores?

Esto es relativo ya que en muchos casos la gente utiliza estas zonas intangibles para cultivar o alguna acción similar, es decir produce algún nuevo bien para obtener dinero pero en otros casos las personas simplemente tienen abandonados el lugar y no generan nada solo poseen el lugar con el simple hecho de que se mantenga su derecho de posesión. Esto es relativo ya que en muchos casos la gente utiliza estas zonas intangibles para cultivar o alguna acción similar, es decir produce algún nuevo bien para obtener dinero pero en otros casos las personas simplemente tienen abandonados el lugar y no generan nada solo poseen el lugar con el simple hecho de que se mantenga su derecho de posesión.

6.- ¿La posesión de la zona intangible satisface alguna necesidad a sus poseedores?

No hay necesidad ya que en muchos casos la gente utiliza estas zonas intangibles para cultivar o alguna acción similar, es decir produce algún nuevo bien para obtener dinero pero en otros casos las personas simplemente tienen abandonados el lugar y no generan nada solo poseen el lugar con el simple hecho de que se mantenga su derecho de posesión.

